

UNIVERSITÀ DI PADOVA

Ist. di Fil. del Diritto
e di Diritto Comparato

III

G

31

UNIVERSITÀ DI PADOVA

ISTITUTO
DI FILOSOFIA DEL DIRITTO
E DI DIRITTO COMPARATO

INV. N. _____

ACQ. N. _____

22446

F. ANT. V. D. 37.6

REC 37480



L E

LEGGI CIVILI

NEL LOR ORDINE NATURALE:

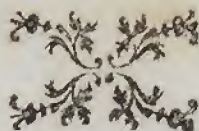
OPERA DEL CELEBRE

DOMAT,

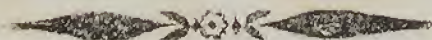
TERZA EDIZIONE VENETA

TRADUZIONE ITALIANA REPURGATA.

TOMO SESTO.



IN VENEZIA, MDCCCV.



PRESSO ALESSANDRO GARBO.

REGOLAMENTO

DEI

STATI

DOMINANTI

DEI

STATI

DEI

STATI

DEI

STATI

DEI

STATI

DEI

STATI

DEI

STATI

DEI

STATI

DEI

L E

LEGGI CIVILI

NEL LOR ORDINE NATURALE

LIBRO SESTO.

*Delle maniere, con cui si estinguono o si minorano
le obbligazioni.*

Non bisogna restringere le maniere di estinguere o di minorare le obbligazioni, alle sole materie comprese nel libro presente. Imperocchè le prove, il giuramento, e le prescrizioni producono questo medesimo effetto, e debbono essere comprese in questo numero. Noi però ne abbiamo trattato nel libro, precedente e non in questo, per la ragione accennata nel piano delle materie (1), cioè perchè siccome le prove, il giuramento e le prescrizioni possono egualmente produrre i due contradditorj effetti di avvalorare un'obbligazione, o di estinguerla, e di annullarla, se ne doveva trattare in un sol luogo, e ciò si è fatto nel libro primo, in cui cadeva più in acconcio di spiegarne le regole. È necessario pertanto di considerare le prove, i giuramenti, le pre-

pre-

(1) V. il cap. 14. del trattato delle leggi, num. 12.

prescrizioni come una materia comune, tanto in questo libro, quanto al precedente.

Tre sono le maniere di estinguere o di minuire un' obbligazione. La prima, con eseguire il contratto, e con soddisfare alla sua obbligazione, o in tutto, come quando si paga il saldo di un debito, oppure in parte, come chi fa un pagamento a conto. La seconda, con far dichiarare nullo dal giudice il suo obbligo, o in tutto come fa un minore, nel caso che non abbia fatto un impiego utile del danaro ricevuto; oppure in parte, come nel caso del minore medesimo, che del danaro ricevuto ha soltanto impiegata utilmente una porzione. La terza, con sostituire un secondo obbligo al primo, tanto che solamente il secondo abbia il suo vigore, con rimanere annullato il primo. I pagamenti di cui si tratterà nel primo titolo di questo libro, appartengono alla prima di queste tre maniere, e le compensazioni di cui si tratterà nel secondo titolo, sono di questo medesimo carattere. Le rescissioni, e le restituzioni *in integrum*, che saranno trattate nel titolo sesto, appartengono alla seconda maniera. Le innovazioni, e le delegazioni che saranno trattate nel titolo terzo e quarto, appartengono alla terza maniera.

La cessione de' beni che formerà la materia del quinto titolo, è un misto delle due prime di queste maniere. Imperocchè colla cessione de' beni si paga una porzione de' suoi debiti; e nel caso che ne' beni ceduti dal debitore, vi sieno fondi che bastano al pagamento di qualche creditore ipotecario anteriore, il credito di questo

rimane intieramente pagato ed estinto, e quello degli altri creditori su i fondi mancanti saranno minorati a proporzione delle rate che ricevono. Se poi non vi sono fondi, ma solamente mobili che non bastano per tutti, la cessione de' beni non estinguerà alcun debito intieramente, ma li minorerà tutti; perchè ciascun creditore avrà una porzione di questi mobili, come sarà spiegato nel titolo quinto. Inoltre la cessione de' beni produce ancora quest' effetto, che il debitore, il quale prima della cessione poteva essere carcerato ad istanza de' creditori, dopo che ha ceduto a' beni non soggiace all' azione personale.

Siccome le materie del libro precedente, in cui si è trattato di quello che può accrescere o confermare le obbligazioni, sono comuni a qualunque obbligazione che nasce da un contratto, o che si è formata senza contratto, così le materie di questo quarto libro sono comuni alle obbligazioni di queste due specie.

T I T O L O I.

De' pagamenti.

Sebbene sotto la parola *pagamento* altro comunemente non s'intenda, che la maniera con cui chi deve pagar danaro, soddisfa col danaro medesimo; tuttavia può darsi il nome generico di pagamento a qualunque maniera di soddisfare un debito; perchè tutto quello che libera un debitore, fa le veci di pagamento. In questo senso si

possono comprendere sotto la parola *pagamento*, le compensazioni, le innovazioni, le cessioni de' crediti. Ma siccome queste tre maniere di pagare, hanno tre caratteri particolari, che le rendono di una natura diversa dal semplice pagamento, così è stato necessario il distinguerle sotto i rispettivi titoli. In questo titolo si tratterà de' pagamenti in generale, della loro natura, de' loro effetti, e delle diverse maniere di pagare, di chi possa fare o ricevere un pagamento, e della maniera con cui si fanno le imputazioni a pagamento. Tutto questo formerà la materia delle sezioni di questo titolo.

Sulla materia poi del pagamento potrà vedersi il titolo: *Di chi senza contratto riceve una cosa che non gli è dovuta* (1), giacchè molte di quelle regole sono applicabili al soggetto presente.

SEZIONE I.

Della natura de' pagamenti, e de' loro effetti.

SOMMARIO.

1. *Definizione de' pagamenti.*
2. *Come si soddisfano.*
3. *La parola soddisfare si riferisce a tutti gli obblighi.*
4. *Pagamenti di ciò che non era dovuto, e di ciò che si poteva non pagare.*

5. *Si /*

(1) Lib. 2. tit. 7. tom. 4.

5. Si può pagare prima del termine.
6. Effetto del pagamento.
7. Pagamento fatto da chi non è debitore.
8. Il pagamento disobbliga le cauzioni e le ipoteche.
9. Il pagamento fatto per avere una cessione, non estingue il debito.
10. La vendita del pegno soddisfa il debito, secondo la concorrente quantità di ciò che se ne ritrae.
11. Molti debiti soddisfatti per molti debitori con un sol pagamento.
12. Due obbligazioni di un medesimo debitore, soddisfatte con un sol pagamento.
13. Effetti de' pagamenti generali o particolari.
14. Chi allega un pagamento, deve provarlo.
15. Pagamento di tre annate d'interessi decorsi, prova il pagamento delle annate precedenti.
16. Il creditore non è obbligato a ricevere in più rate il suo pagamento.

I pagamenti sono le maniere con cui un debitore paga tutto o porzione del suo debito (a):

„ (a) Liberationis verbum eandem vim habet quam solutionis. l. 47. ff. de verb. signif.

2. Tutto ciò che annulla il debito o lo diminuisce; sta in luogo di pagamento, tanto se il debitore dà al creditore danaro, o altre cose che può dovergli, quanto se lo soddisfa con altri mezzi, secondo le regole che saranno spiegate nella seconda sezione (b).

„ (b) Solutionis verbo satisfactionem quoque omnem

„ accipiendam placet. l. 176. ff. de verb. signif. V. la
 „ sez. 2.

3. Dandosi il nome di debito a tutto ciò che possono dovere, non solo i debitori di somme di danaro, o di cose di altra natura, ma eziandio quelli che sono obbligati o a fare qualche cosa, come un architetto che intraprende un lavoro, oppure a restituire una cosa altrui, come il depositario, e quegli che si è fatta prestare una cosa per farne uso (a); si riguardano eziandio come pagamenti o soddisfazione tutte le maniere con cui si adempie agli obblighi di ogni natura (b).

„ (a) Credendi generalis appellatio est. Ideo sub hoc
 „ titulo Prætor & de commodato; & de pignore edixit.
 „ Nam cuicumque rei assentiamur, alienam fidem secu-
 „ ti, mox recepturi quid ex hoc contractu, credere di-
 „ cimus. l. 1. ff. de reb. cred.

„ (b) Solvere dicimus eum qui fecit quod facere pro-
 „ mittit. l. 176. ff. de verb. signif.

4. Il pagamento supponendo il debito, che si trova aver pagato per errore ciò che non doveva, può ripeterlo (c). Ma se ha pagato quel che legittimamente era dovuto, quand' anche il debito fosse stato tale che avesse potuto esserne assoluto in giudizio, non può domandare che gli sia restituito ciò che ha pagato (d). Per esempio, se un minore divenuto maggiore paga una

„ (c) Si quis indebitum ignorans so'vit, per hanc actio-
 „ nem condicere potest. l. 1. §. 1. ff. de cond. ind.

„ (d) Naturales obligationes non ex eo solo æstimantur si actio aliqua earum nomine competit, verum etiam eo, si soluta pecunia repeti non possit. l. 10. ff. de oblig. & act. (1).

som-

(1) V. su i pagamenti di ciò che non è dovuto la sez. 1. di coloro che ricevono ciò che non è loro dovuto.

somma, che aveva presa a mutuo in tempo della sua minorità, in vigore di un obbligo dal quale avrebbe potuto farsi esentare colla restituzione *in integrum*, non potrà ripetere il pagamento che avrà fatto; poichè pagando, ha confessato e ratificato il suo obbligo (a).

„ (a) Placet, ut & est constitutum, si quis maior factus comprobaverit quod minor gesserat, restitutionem cessare. l. 3. §. 1. ff. de minor. (1).

5. Se il debitore, che ha un termine per il pagamento, vuole anticipatamente pagare, il creditore non può obbligarlo ad aspettare il termine. Poichè tutto il tempo della dilazione accordasi al debitore, per soddisfare quando potrà (b); e se non può più presto, deve pagare in termine. Ma se paga anticipatamente, non potrà ripetere ciò che avrà pagato, perchè lo doveva (2).

„ (b) Quod certa die promissum est, vel statim dari potest. Totum enim medium tempus ad solvendum promissori liberum relinqui intelligitur. l. 70. ff. de solut.

6. L'effetto del pagamento è di annullare il debito, se si paga tutto (c), o di diminuirlo a proporzione di ciò che si paga.

„ (c) Tollitur omnis obligatio solutione eius quod debetur. Inst. Quib. mod. toll. obl.

7. Se il pagamento si fa da un altro a nome del de-

(1) V. l'artic. 11. della sez. 1. di coloro che ricevono ciò che non è loro dovuto.

Si è messo in quest' articolo che chi paga ciò che non fosse dovuto, e non già che chi paga ciò ch'egli non doveva, può recuperarlo. Poichè se taluno paga per un altro, ancorchè non fosse obbligato, non potrà domandare ciò che avrà pagato. V. l'artic. 2. della sez. 3.

(2) V. l'artic. 2. della sez. 1. di coloro che ricevono ciò che non è loro dovuto.

debitore, costui rimarrà disobbligato verso il creditore che avrà ricevuto il pagamento, e si annullerà il debito riguardo a questo creditore, sebbene il debitore abbia ignorato il pagamento, e quando ancora fosse stato fatto suo malgrado. Perchè il creditore aveva dritto di ricevere ciò che gli era dovuto, e quando l'ha ricevuto, rimane soddisfatto il debito (a).

„ (a) Nec interest quis solvat, utrum ipse qui debet, an alius pro eo. Liberatur enim & alio solvente, si ve sciente, si ve ignorante debitore, vel invito eo solutio fiat. *Inst. quib. mod. toll. obl.* So'vere pro ignorante, & invito, cuique licet. l. 53. ff. de solut. (1).

8. Essendo il debito annullato col pagamento, il creditore non ha più diritto su i pegni, nè sull'ipoteche imposte per sua sicurezza; nè i fidejussori sono più obbligati, perchè non sussistono più gli accessori di un obbligo già soddisfatto (b).

„ (b) In omnibus speciebus liberationum, etiam accessiones liberantur: puta adproximiores, hypothecæ, pignora. l. 43. ff. de solut.

9. Quantunque il pagamento estingua il debito, tuttavia se un creditore ch'è pagato da un altro, e non dal suo debitore; cede il credito a colui che lo paga, sussisterà questo credito, e passerà dalla persona del creditore al cessionario. Imperochè ciò che passa fra loro, non è un pagamento per disobbligare il debitore, ma una vendita che il creditore fa del suo diritto a colui che paga. Il che bisogna intendere di

una

(1) Quest' articolo suppone che una terza persona possa pagare per il debitore, come spiegherassi nell'artic. 2. della sez. 3.

una cessione fatta o prima del pagamento o nel tempo stesso; poichè se avesse preceduto il pagamento, essendo stato soddisfatto il debito, il creditore non avrebbe potuto cedere un diritto che più non esisteva (a).

„ (a) Modestinus respondit: si post solutum sine ullo pacto omne quod ex causa tutelæ debeat, actiones post aliquod intervallum cessæ sint, nihil ex cessione actum, cum nulli actio superfuerit. Quod si ante solutionem hoc factum est, vel cum convenisset, ut mandarentur actiones, tunc solutio facta esset, mandatum subsecutum est, salvas esse mandatas actiones; cum novissimo quoque casu pretium magis mandatarum actionum solutum, quam actio quæ fuit, precepta videatur. l. 76. ff. de solut.

10. Se un creditore che ha presi pegni per sua sicurezza; ne riceva in pagamento il prezzo della vendita, la quale si faccia in giudizio, o dal debitore medesimo, e questo prezzo non basti per il saldo, rimarrà creditore del dippiù, sebbene i pegni possano valere più del debito. Perocchè l'obbligazione personale, di cui il pegno era l'accessorio, sussiste sempre per il residuo (b); purchè non si fosse convenuto che i pegni stassero in luogo dell'intero pagamento, indipendentemente dal prezzo che se ne ricavasse.

„ (b) Adversus debitorem electis pignoribus, personalis actio non tollitur, sed eo quod de pretio servari potuit, in debitum computato, de residuo manet integra. l. 10. Cod. de obl. & act.

11. Accade molte volte che con un sol pagamento si estinguano più obblighi di diverse persone; come sarebbe se un debitore, d'ordine del suo creditore, facesse un pagamento ad un altro, al quale questo creditore deve pagare qualche somma. Ma sebbene in questo caso sem-

bri

bri che si faccia un sol pagamento, in sostanza se ne fanno tanti, quanti sono i debiti che vengono pagati. Imperochè succede lo stesso, che se ciascuno di quelli che rimangono pagati, e che pagano ad altri con questo sol pagamento, ricevesse dalle mani del debitore quanto avanzava, e lo passasse in quelle del suo creditore. E questi pagamenti, che in apparenza sono ideali, in quanto all'effetto, hanno tutta la realtà (a).

„ (a) Cum iussu meo id quod mihi debes solvis credito-
 „ ri meo, & tu a me, & ego a creditore meo liberor,
 „ l. 64. ff. de sol.

„ Eum rei gestæ ordinem futurum, ut pecunia ad te
 „ a debitore tuo, deinde a te ad mulierem perveniret.
 „ Nam celeritate conjungendarum inter se actionum,
 „ unam actionem oculari. l. 3. §. 12. ff. de don. int. vir.
 „ & ux.

12. Può altresì avvenire che un medesimo pagamento soddisfaccia nel tempo stesso due obblighi di una medesima persona verso un medesimo creditore, come se un testatore creditore di un minore che può farsi restituire *in integrum*, gli faccia un legato sotto la condizione che pagherà il debito al suo erede. Poichè in tal caso col pagamento che farà questo legatario, soddisferà il suo debito, ed adempirà alla condizione imposta nel legato (b).

„ (b) In numerationibus aliquando evenit, ut una nu-
 „ meratione duæ obligationes tollantur uno momento:
 „ veluti si quis pignus pro debito vendiderit creditori.
 „ Evenit enim ut ex venditione tollatur obligatio debi-
 „ ti. Item, si pupillo qui sine tutoris auctoritate mu-
 „ tuam pecuniam accepit, legatum a creditore fuerit,
 „ sub ea conditione, si eam pecuniam numeravit, in duas
 „ causas videri eum numerasse: & in debitum suum,
 „ ut in falcidiam heredi impùtetur, & conditionis gratia,
 „ ut legatum consequatur. l. 44. ff. de solut.

13. Potendo un debitore dovere ad un medesimo creditore diversi pagamenti per diverse cause, e potendo soddisfarne alcuni o tutti, si possono comprendere in una sola quietanza o tutti i pagamenti, se si paga tutto, o una parte. E l'effetto di tal quietanza sarà di annullare o solamente i debiti che vi sono espressi, o tutto ciò che è dovuto, quando sia generica e sia concepita in termini che comprendano tutto (a).

„ (a) Pluribus stipulationibus factis, si promissor ita accepto rogasset: *quod ego tibi promisi, habesne acceptum?* siquidem apparet quid actum est; id solum per acceptilationem sublatum est: si non apparet, omnes stipulationes solutæ sunt. l. 6. ff. de accept.

„ Et uno & pluribus contractibus, vel certis, vel incertis, vel quibusdam exceptis, cæteris, & omnibus ex causis una acceptilatio & liberatio fieri potest. l. 18. de accept.

„ Per Aquilianam stipulationem pacto subditam, obligatione præcedente sublata, & acceptilatione quæ fuit inducitur, perempta ei qui ex nulla causa restitui potest, omnis agendi via præcluditur. l. ult. Cod. de accept.

14. Siccome il preteso creditore è obbligato a verificare il suo credito, così il debitore ch'è stato dichiarato tale, se pretende aver pagato, deve verificare il pagamento (b).

„ (b) Solutionem asseveranti probationis onus incumbit. l. ult. Cod. de solut.

15. Il pagamento per tre anni consecutivi de' frutti di un censo, di un livello o di altri canoni annui produce quest'effetto, che chi mostra di aver pagato per tutto questo tempo, non è tenuto a pagare le annate precedenti, quando ancora non esibisse la quietanza; purchè il creditore non producesse prove convincenti, ch'egli avanza queste annate precedenti, come sarebbe

un

un'obbligo scritto dal debitore, o una riserva nella quietanza dell'ultime tre annate. Imperocchè deve presumersi che il creditore non avrebbe ricevuto il pagamento dell'ultime tre annate, se non fosse stato pagato delle precedenti, senza almeno farsi una riserva di ragioni. Questa presunzione milita ancora in favore degli esattori delle rendite fiscali (a).

„ (a) Quicumque de provincialibus & collatoribus, decurso posthac quantolibet annorum numero, cum probatio aliqua ab eo tributariæ solutionis exposcitur, si trium cohærentium sibi annorum apochas securitatesque protulerit; superiorum temporum apochas non cogatur ostendere, neque de præterito ad illationem functionis tributariæ coerceatur, nisi forte aut curialis, aut quicumque apparitor, vel optio, vel actarius; vel quilibet publici debiti exactor sive compulsor; possessorum vel collatorum habuerit cautionem; aut id quod repositum; deberi sibi manifesta gestorum assertione patefecerit: l. 3. C. de apoch. publ. (1).

16. Il creditore avendo diritto di riscuotere l'intero pagamento di tutto il suo credito, non è obbligato a dividerlo, e riceverne una parte che il debitore volesse soddisfare (b). Ma se il debitore avesse qualche ragione per impugnare una porzione del debito, ed offerisse il resto, dipenderebbe dalla prudenza del giudice l'obbligo

„ (b) Quidam existimaverunt; neque eum qui decem poteret, cogendum quinque accipere; & reliqua persequi; neque eum qui fundum suum diceret, partem dumtaxat iudicio persequi, l. 21. ff. de reb. cred. V. l'articolo 8. della sez. 2.

garé

(1) Ma se il padrone di un fondo avesse ricevuto da un nuovo affittuario le tre prime annate dell'affitto, le sue quietanze non dovrebbero pregiudicarlo per le annate dovute gli dal precedente affittuario.

gare in questo caso il creditore a ricevere ciò che gli fosse offerto, secondo la regola spiegata in un altro luogo (1).

SEZIONE II.

Delle diverse maniere di pagare.

SOMMARIO.

1. Diverse maniere di pagare.
2. La cessione di un credito è pagamento.
3. La cessione senza garanzia per rimaner di sovrano, è pagamento.
4. L'innovazione è pagamento.
5. Il giuramento deferito, o una sentenza equivalgono al pagamento.
6. Se la cosa dovuta perisca, il debitore è discaricato.
7. Quando il creditore succede al fidejussore, o il fidejussore al creditore.
8. Deposito nel caso che il creditore ricusi di accettare il pagamento.
9. Non si può pagare una cosa per un'altra.
10. Lavoro che deve esser fatto per mano di un appaltatore.
11. Colla cessione de' beni si danno in pagamento cose diverse da ciò che si deve.
12. Se in pagamento di una somma si dia tutt'altro che danaro, è una vendita.

13. Se

(1) V. l'art. 5. della sez. 2. del Mutuo.

13. Se una porzione del fondo, dato in pagamento, rimanga evitta.
14. Pagamento in danaro il giorno avanti ad un bando, con cui si vieta il corso di una data specie di moneta.
- * 15. La confusione dell'azioni estingue il debito.

1. **L**a maniera più naturale di soddisfare, è di pagare in ispecie la medesima cosa, di cui si va debitore, come danaro per danaro, grano per grano ec. Ma in qualunque altra maniera il creditore sia soddisfatto, o che debba esserlo, si riguarda come un pagamento tutto ciò che ne fa le veci, e che estingue il debito (a). Per esempio, una compensazione soddisfa dall'una parte e dell'altra ciò che vien compensato, come si spiegherà nel seguente titolo.

„ (a) Satisfactio pro solutione est. l. 52. ff. de sol.

„ Solutionis verbum pertinet ad omnem liberationem, quoquo modo factam. l. 5. eod. V. l'artic. 2. della lez. 2.

2. Se un debitore delega al suo creditore un proprio debitore, vale a dire, se costituisce in luogo suo la persona del proprio debitore, e se questi si obbliga in favore del cessionario di pagare quanto egli avanza, ed il cessionario accetta di riconoscere il nuovo debitore e di discaricare l'antico, tal cessione estinguerà ogni obbligazione dell'antico debitore (b).

„ (b) Solvit qui reum delegat, l. 8. §. 3. ff. ad vell.

„ Qui debitorem suum delegat, pecuniam dare intelligitur, quanta ei debetur. l. 18. ff. de fidejuss. V. il titolo delle delegazioni.

3. Se un creditore accetti dal suo debitore la ces-

ces-

cessione di un credito senza alcuna sicurtà, e restituisca l'obbligo o ne faccia quietanza, la cessione equivalerà ad un pagamento che annullerà il debito, ancorchè il creditore in appresso nulla possa esigere del credito cedutogli (a).

„ (a) Satisfactio pro solutione est. *l. 52. ff. de sol.*

4. Se il creditore ed il debitore si accordino fra di loro d'innovare il debito, vale a dire, se il debitore sostituisca al primo suo obbligo un obbligo di altra natura; come se colui che deve il prezzo di una vendita o la pigione di una casa, ne faccia un obbligo a causa di mutuo, senza che il creditore si riserbi alcun'azione per il primo credito; il secondo obbligo starà in luogo del pagamento del primo, il quale con questa innovazione sarà soddisfatto ed annullato (b).

„ (b) Novatio est prioris debiti, in aliam obligationem, vel civilem, vel naturalem, transfusio atque translatio. Hoc est, cum ex præcedenti causa ita nova constituitur, ut prior perimatur. *l. 1. ff. de novat.* V. il tit. delle innovazioni. V. l'art. 6. della sez. 1. del mutuo.

5. Il debitore cui è stato dato il giuramento, e che ha giurato di non dover nulla o di aver pagato, rimane disobbligato nella stessa maniera che se avesse pagato (c). Se poi senza giurare, sia assolto con un decreto, o con una sentenza da cui non v'è appellazione, la sentenza ed il decreto starà in luogo di quietanza (d).

„ (c) Jusjurandum loco solutionis cedit. *l. 27. ff. de jurejur.* Est acceptilationi simile. *l. 40. eod.* V. gli artic. 11. e 12. della sez. 6. delle prove.

„ (d) Res judicata dicitur, quæ finem controversiarum pronuntiatione judicis accipit. Quod vel condemnatio, vel absolutione contingit. *l. 1. ff. de re jud.*

6. Se la cosa ch'era dovuta, perisca senza

colpa del debitore, il debito rimane soddisfatto. Per esempio, se la cosa venduta perisce in mano del venditore il quale non è in mora di consegnarla, ne rimane scaricato (a). Ma questa regola non ha luogo in quelle cose che si danno a titolo di mutuo, come danaro, grano, vino ed altre cose simili; poichè quelli che pigliano in prestito cose di tal natura, non debbono restituire la medesima cosa che hanno pigliata, ma ne debbono altrettanto nella medesima specie (1).

„ (a) Naturaliter (resolvitur obligatio cum res in stipulationem deducta, sine culpa promissoris, in rebus humanis esse desit. l. 107. ff. de sol.

„ Si Stichus certo die dari promissus, ante diem moriatur, non tenetur promissor. l. 33. ff. de verb. obl. l. 23. eod. l. 5. ff. de reb. cred. V. l'art. 2. della sez. 7. del contratto di vendita.

7. Se il creditore succede al fidejussore del suo debitore, o il fidejussore al creditore, cessa l'obbligo del fidejussore; ma il debitore non lascia di essere sempre obbligato; poichè l'obbligazione del fidejussore, la quale si estingue con tal cambiamento, non era che un accessorio (b). E se vi fossero molti creditori di una medesima somma, ed uno de' debitori succeda ad uno de' creditori, o uno de' creditori ad uno de' debitori; la confusione che si farebbe nella per-

„ (b) Inter creditorem & adpromissores confusione facta, reus non liberatur. l. 43. ff. de sol. V. gli art. 8. e 9. della sez. 5. dei Fidejussori.

SO;

(1) V. l'art. 4. della sez. 1. del mutuo.

Se il debitore dovesse una di due cose, d una di queste venga a perire, rimarrà debitore di quella che resta. Su di che vedi l'art. 7. della sez. 7. del contratto di vendita. v. l. 95. ff. de solus.

sona di questo erede essendo limitata ad una porzione, non produrrebbe alcun cambiamento riguardo agli altri.

8. Quando un debitore offre di pagare ciò che deve e nel luogo in cui deve pagare, ed il creditore ricusa di riceverlo, è permesso a questo debitore di depositarlo, ed il deposito fatto nelle debite forme starà in luogo di pagamento di ciò che doveva, e farà cessare le usure e gl' interessi, che sariensi dovuti pagare se il debito non fosse stato estinto (a).

„ (a) Obſignatione totius debitæ pecuniæ ſolemniter
 „ tacta, liberationem contingere maſiſtunt. Sed
 „ ita demum oblatio debiti liberationem parit, ſi eo lo-
 „ co quo debetur ſolutio fuerit celebrata. l. 9. C. de
 „ ſolut. Acceptam mutuo ſortem cum uluris licitis cre-
 „ ditoribus poſt conteſtationem offeras: ac ſi non ſu-
 „ ſcipiant, conſignatam in publico deponere, ut curſus
 „ legitimarum uſurarum inhibeatur. In hoc autem caſu
 „ publicum intelliigi oportet, vel ſacratiffimas ædes, vel
 „ ubi competens iudex ſuper ea re aditus, deponi eas
 „ diſpoſuerit. Quo ſubſecuto, etiam periculo debitor
 „ liberabitur, & jus pignorum tolletur. l. 19. C. de
 „ uſur. (1).

9. I pagamenti debbono conſiſtere in quella
 coſa precisa che deve pagariſi, nè può il debito-
 re, ſenza il conſenſo del creditore, pagargli
 tutt'altro di quel che deve, quantunque il valo-
 re di ciò che voſſe dare, foſſe uguale o anche
 maggiore. Perciò colui che deve danaro, non
 può

(1) Siccome non è permeſſo al debitore di depositare;
 ſe non apparisce che il creditore abbia ricuſato di rice-
 vere il pagamento, potendo anche avvenire che abbia
 qualche giuſta cauſa di ricuſarlo; così il debitore non ſi
 mette ſempre in ſicuro col fare il deposito, ſe queſto non
 ſia ſtato ordinato dal giudice.

può dare in pagamento fondi o crediti, qualora il suo creditore non vi acconsenta (a) :

- „ (a) Aliud pro alio invito creditori solvi non potest,
 „ l. 2. §. 1. in fin. de reb. cred. Eum a quo mutuam sum-
 „ pisti pecuniam in solutum nolentem suscipere nomen
 „ debitoris tui, compelli juris ratio non permittit. l. 16.
 „ C. de sol.
 „ Manifesti juris est, tam alio pro debitore solvente,
 „ quam rebus pro numerata pecunia, consentiente credi-
 „ tore, datis, tolli paratam obligationem. l. 17. C. eod. (1).

10. Siccome gli appaltatori o gli artigiani sono debitori delle opere che intraprendono, ed essendovi lavori tali, che importa che sieno eseguiti dallo stesso appaltatore o artigiano che se n'è incaricato, così quelli che si son obbligati a fare colle proprie mani lavori di questa natura, non possono discaricarsene, con dare il lavoro fatto da un altro (b).

- „ (b) Inter artifices longa differentia est & ingenii, &
 „ naturæ, & doctrinæ, & institutionis. Ideo si navem a
 „ se fabricandam quis promiserit, vel insulam ædificandam,
 „ fossamve faciendam, & hoc specialiter actum est, ut sui
 „ operis id perficiat, fidejussor ædificans, vel fossam fo-
 „ diens, non contentiente stipulatore, non liberabit reum,
 „ l. 31. ff. de solut. V. l'art. 9.

II. I

(1) Colla Novella 4. c. 3. Giustiniano aveva ordinato che i debitori di danaro, i quali avevano fondi che non si potessero vendere, fossero ammessi a pagare in fondi, facendone una giusta stima, colle garanzie che potessero dare, lasciando a' loro creditori i fondi più preziosi: Questa disposizione era fondata su di un motivo di umanità per i debitori, e sull'interesse anche de' creditori, i quali non potevano impedire che i debitori ridotti in estrema necessità non fossero ammessi ad abbandonar loro i fondi in pagamento. Ma le difficoltà e gli inconvenienti dell'esecuzione di questa legge ne hanno impedito l'uso. Sarebbe desiderabile, che su ciò si prendesse qualche provvedimento, come si dovrebbe provvedere a tanti altri assurdi delle nostre decisioni.

11. I debitori che sono ammessi alla cessione de' beni a' loro creditori, danno in pagamento cose diverse da quel che debbono; ed anche questa è un'altra maniera di pagare, di cui si parlerà a suo luogo (1).

12. Se chi avanza denaro si contenta di ricevere in pagamento un fondo o altra cosa, ciò sarà una vendita, il di cui prezzo consisterà nella somma dovuta. In conseguenza il debitore dovrà rendersi garante di qualunque evizione, nè soddisfarà al suo obbligo, se non col rispondere di qualunque evento che potesse accadere nel fondo dato dal creditore, e che facesse rimanere il pagamento senza effetto (a).

„ (a) Si quis aliam rem pro alia volenti solverit, & evicta fuerit (res) manet pristina obligatio. l. 46. ff. de solut. v. l. 24. ff. de pign. act.

Ciò però deve incendersi nel caso che fra il debitore ed il creditore non si fosse diversamente convenuto. Inoltre, siccome qualunque deteriorazione del fondo dato in pagamento, andrebbe a danno del creditore, così deve andare a suo beneficio qualunque miglioramento, che ne accresce il valore (b).

„ (b) Cum pro pecunia, quam mutuo acceperas, fecundum placitum. Evandro te fundum dedisse proficaris, ejus industriam, vel eventum meliorem tibi, non ipsi prodesse, contrarium non postulaturus si minoris distraxisset, non julte petis. l. 24. C. de sol.

13. Se nel caso dell'articolo precedente, il creditore che ha preso un fondo in pagamento, fosse evitto di una parte di questo fondo, potrebb

be

(1) V. il tit. della cessione de' beni.

be obbligare il debitore a ripigliarsi il rimanente; poichè potrebbe essere, che a causa dell'evizione di questa parte, il resto del fondo gli fosse di peso, e ch'egli avesse preso il fondo in pagamento a solo oggetto di averlo intero (a).

„ (a) Si quis aliam rem pro alia volenti solverit, &
 „ evicta fuerit (res) manet pristina obligatio. Et si pro
 „ parte fuerit evicta, tamen pro solido durat obligatio.
 „ Nam non accepisset se integra creditor, nisi pro solido
 „ ejus fieret. l. 46. ff. de solut.

14. I pagamenti in danaro debbono esser fatti in monete correnti e di buona qualità (b). Nel caso poi che il creditore avesse differito di ricevere il pagamento, ed intanto fosse sbandita una specie di moneta, prima che il debitore avesse esibito il pagamento, la perdita delle monete sbandite, che fossero rimaste in mani del debitore, anderebbe a danno suo; perchè egli ne sarebbe rimasto padrone (c).

„ (b) Non esse cogendum (creditorem) in aliam formam nummos accipere, si ex ea re damnum aliquod passurus sit. l. 99. ff. de solut.

„ (c) Creditor oblatam a debitore pecuniam, ut alia die accepturus, distulit: mox pecunia, quæ illa respública utebatur, quasi ærosa jussu Præsidis sublata est: item, pupillaris pecunia, ut possit idoneis nominibus credi, servata, ita interempta est. Quæsitum est cuius detrimentum esset? Respondi secundum ea quæ proponerentur, nec creditoris, nec tutoris detrimentum esse, l. 102. eod.

15. Quando un creditore si trova erede del suo debitore, o un debitore del suo creditore, ne segue una confusione di azioni, la quale annulla l'obbligo (d).

„ (d) Aditio hereditatis nonnunquam jure confundit obligationem, veluti si creditor debitoris, vel contra debitor creditoris adierit hereditatem, l. Stichum 95. §. aditio ff. de solut. & liberat.

„ Debitori creditor pro parte hæres extitit ... quo ad
 „ ipsius quidam portionem attinet, obligatio ratione con-
 „ fusionis intercidit, aut quod est verius solutionis pote-
 „ state. l. debitori 50. ff. de fidejuss.

S E Z I O N E III.

Chi può fare, o ricevere un pagamento.

S O M M A R I O.

1. Più obbligati insieme ed i fidejussori possono pagare per il debitore.
2. Ogni persona può pagare per un' altra.
3. Del debitore che col danaro di un altro, paga per se stesso al creditore comune.
4. Il procuratore può pagare ed esigere.
5. Pagamento a colui che non ha l' autorità di far quietanza.
6. Tutore e curatore possono fare e ricevere i pagamenti.
7. Pagamento ad uno di più creditori che hanno un diritto in solido.
8. Uno degli eredi non può ricevere che la sua porzione.
9. Quietanza di un accusato di delitto.

Tutte le persone che hanno interesse che un debito sia soddisfatto, possono farne il pagamento. Perciò gli obbligati in solido possono pagare gli uni per gli altri; i fidejussori possono soddisfare ciò che son obbligati a pagare per

altri. I pagamenti poi che si fanno da queste persone, discaricano i debitori, per cui si fanno, ed annullano il loro obbligo verso il creditore; ma questi debitori rimangono obbligati verso colui che paga il loro debito (a).

„ (a) Si ex pluribus obligatis uni accepto feratur, non
 „ ipse solus liberatur, sed & hi qui secum obligantur.
 „ Nam cum ex duobus, pluribusque ejusdem obligatio-
 „ nis participibus accepto fertur, ceteri quoque libera-
 „ tur: non quoniam ipsis accepto latum est, sed quo-
 „ niam velut solvisse videtur is, qui acceptilatione solu-
 „ tus est. l. 16. ff. de acceptil.

„ Creditor prohiberi non potest exigere debitum, cum
 „ sint duo rei promittendi ejusdem pecuniæ; a quo ve-
 „ lit: & ideo si probaveris te conventum in solidum
 „ exolvisse, Rector provinciæ juvare te adversus eum,
 „ cum quo communiter mutuam pecuniam accepisti, non
 „ cunctabitur. l. 2. C. de duob. reis.

2. Può farsi un pagamento non solo da una persona interessata col debitore, ma ancora da altre persone, alle quali il debito non ha alcun rapporto; e colui per il quale un altro ha pagato, rimane libero da ogni obbligo, tanto se sappia, quanto se ignori il pagamento, e quando ancora si fosse pagato contro sua voglia. Imperocchè il creditore può ricevere ciò che gli è dovuto; e chi paga per un'altro, può usare questa cortesia o al creditore o al debitore, o può farlo per altre giuste cause (b).

„ (b) Solvendo quisque pro alio, licet invito & igno-
 „ rante, liberat eum. l. 39. ff. de neg. gest.

„ Repetitio nulla est ab eo qui suum recepit, tamen
 „ ab alio quam vero debitore solutum est. l. 44. ff. de
 „ cond. indeb.

„ Solutione pro nobis, & inviti & ignorantes libera-
 „ ri possumus. l. 23. ff. de solut.

„ Solvere pro ignorante & invito cuique licet: cum
 „ sit jure civili constitutum, licere etiam ignorantis in-
 „ vi-

„ vitique meliorem conditionem facere. l. 53. eod. l. 17.
 „ C. eod. (1).

3. Se Cajo avendo consegnato denaro a Sejo, acciò lo paghi ad un creditore di esso Cajo, e se Sejo avendo un debito con questo creditore medesimo, paghi il denaro non a conto di Cajo, ma a conto proprio, sembra che si tratti di un pagamento inutile per questi due soggetti. Inu-

ti-

(1) Sebbene si possa pagare per un altro, tuttavia bisogna limitare questa regola a' debiti legittimi, ed alle persone che pagano di buona fede. Imperocchè non si può col pretesto di pagare per un altro, fare il pagamento di un preteso credito, cui il debitore crede non esser tenuto. Molto meno si può far compra di dritti litigiosi, per vessare i pretesi debitori. L'imperatore Anastasio proibì questo traffico colla l. *Per diversas* 22. C. *mandati vel contr.*, e siccome la cessione de' dritti litigiosi si fa sempre per un prezzo minore del valore della pretesione, ordinò che il cessionario non potesse esiger di più di quello che aveva effettivamente pagato per acquittare questo dritto. Molti però eludevano questa legge con fare in queste cessioni un misto di vendita dei dritti per un dato prezzo, e di donazione per il di più. Quindi Giustiniano coll'altra l. *Ab. Anastasio* 22. C. *eod.* proibì questo misto di vendita e di donazione, permettendo tali cessioni nel solo caso che si facessero a puro titolo di donazione; e per le altre cessioni fatte per un dato prezzo, lasciò al debitore la libertà di adempirle con pagare unicamente il prezzo sborsato dal cessionario. Si rese però facile di eludere anche questa legge, perchè tutte queste cautele non impedivano, che si potesse simulare una donazione in luogo di una vendita; oppure che si facesse apparire nella cessione un prezzo maggiore del vero. All'incontro la cessione de' debiti litigiosi possono essere legittime in molti casi. Imperocchè oltre che la legge di Anastasio eccettua le cessioni fra coeredi per dritti della successione, ed alcuni altri casi in cui quelli che accertano queste cessioni, vi si trovano obbligati per qualche interesse legittimo; può avvenire, e sovente avviene che un debito si renda liti-

gio-

tile per Sejo, perchè egli non poteva impiegare il denaro altrui per pagare un debito proprio: inutile per Cajo, perchè questo pagamento non ha soddisfatto il suo debito, subito che non si è pagato per conto suo. In questo caso, se non è accaduta alcuna innovazione, e siasi in istato di riparare la furberia di Sejo, devesi mettere il pagamento a conto di Cajo, che ha dato il denaro. Ma se il creditore ignorando la furberia di Sejo, abbia restituito al medesimo Sejo il documento del suo credito, e non abbia più il denaro

gioso per un cavillo del debitore. Può essere ancora che un debitore di un debito legittimo, quantunque dubbio e litigioso, non abbia altro fondo da cui ricavare qualche soccorfo ne' suoi affari, o che possa dare in pagamento ad un creditore; ed in questi casi ed in altri simili, le cessioni de' diritti litigiosi possono non essere ingiuste: la qual cosa fa che l'uso di queste leggi di Anastasio e di Giustiniano deve molto dipendere dalla prudenza de' giudici, secondo la qualità de' fatti e secondo le circostanze che possono far giudicare, se le cessioni sieno giuste o illecite, o se debbano aver tutto il loro effetto, o se il debitore possa essere ammesso a rimborsare al cessionario ciò che ha effettivamente pagato al creditore, o anche se quegli che ha accettata la cessione, debba esser punito, se vi è stata qualche frode per parte sua, degna di pena. A causa di questi diversi effetti delle cessioni di diritti litigiosi, alcuni hanno creduto che queste leggi non si osservino in Francia, perchè hanno veduto che in molti casi non si sono eseguite, per ragioni particolari che ne formavano l'eccezione. All'incontro altri stimano che vi sieno in uso, perchè in effetto vi sono molti casi in cui sono osservate, e perchè è giusto di reprimere il traffico delle cessioni de' diritti litigiosi in tutte le occasioni in cui l'equità lo richiede. V. sulle cessioni de' diritti litigiosi le note nella fine della preparazione della sez. 8. del contratto di vendita.

naro in poter suo, a Cajo non rimarrà altr'azione che di agire contro Sejo, cui ha consegnato il denaro. Ma se il creditore, anche dopo aver restituito a Sejo il documento del suo credito, avesse ancora in essere il denaro, sarebbe tenuto a farne la restituzione, nella maniera medesima che dovrebbe restituire una cosa furtiva capitata in sue mani (a). E' ben vero però che Cajo non potrebbe obbligarlo a questa restituzione, che con fargli recuperare il documento del debito di Sejo nella stessa forma, in cui trovavasi prima del Pagamento; e se ciò non è eseguibile, Cajo dovrebbe incolpare la propria imprudenza nell'aver affidato il denaro ad una persona infedele, e gli rimarrebbe solo l'azione contro Sejo. Sejo poi sarebbe tenuto ad indennizzare tanto Cajo, quanto il creditore di tutt'i danni ed interessi, che potesse aver cagionati ad amendue, oltre alle pene che può aver meritate per questa truffa.

„ (a) Cassius ait: si cui pecuniam dedi ut eam credi-
 „ tori meo solveret, si suo nomine dederit, neutrum
 „ liberari, me, quia non meo nomine data sit, illum,
 „ quia alienam dederit. Cæterum mandati eum teneri.
 „ Sed si creditor eos nummos sine dolo malo consum-
 „ pisset, is qui suo nomine eos solvisset, liberatur: ne
 „ si aliter observaretur, creditor in lucro versaretur,
 „ l. 17. ff. de solut. (1).

4. I

(1) V. l. 94. e. d. l. §. 2. V. §. 6. e §. ult. *inst. de obl. que ex dolo.*

L'obbligazione che ha quello creditore di restituire il danaro s'è esistente, o d'imputarlo su di quello che già dovesse il padrone del danaro, risulta da' termini di questa legge, la quale vuole, che se i danari non sieno più esistenti, colui che gli avesse portati, rimane disob-
bli-

4. I procuratori possono egualmente far pagamenti per i debitori, e riceverli per i creditori, se hanno una procura speciale che a ciò li autorizzi, o una procura generale per l'amministrazione di tutti gli affari; poichè il fatto loro è quello stesso delle persone, che li destinano al maneggio degli affari (a),

„ (a) Vero procuratori recte solvitur. Verum autem accipere debemus eum cui mandatum est vel specialiter, vel cui omnium negotiorum administratio mandata est. l. 12. ff. de solut. V. l'articolo 10. della l. 3. delle procure.

5. Il debitore che paga ad uno che credeva essere procuratore costituito dal creditore, ed in realtà non lo era, non rimane disobbligato con questo pagamento (b). Ma se il creditore che aveva dato ordine ad una persona di esiger per lui, rievoca quest'ordine; ed il debitore ignorando tal rievocazione, paga a questa persona, allora vale il pagamento e rimane disobbligato; siccome al contrario malamente pagherebbe, dopo che gli fosse nota la rievocazione (c).

„ (b) Procuratori qui se ultro alienis negotiis offeri solvendo, nemo liberabitur. l. 34. §. 4. ff. de solut.

„ Si quis offerenti se negotiis alienis bona fide solverit, quando liberetur? & ait Julianus, cum dominus ratum habuerit, tunc liberari. l. 58. eod.

„ (c) Sed & si quis mandaverit ut Titio solvam, deinde

bligato, donde segue che sarebbe diversamente, qualora i danni fossero ancora esistenti in potere del creditore. Dappoichè in questo caso il padrone li rivendicherebbe come una cosa rubata, giacchè le leggi considerano come un furto i fatti della stessa natura di quello depredatore di questo danaro, e dà al padrone della cosa rubata il diritto di rivendicarla ove si trova, v. d. §. 6. §. ult. inst. de obl. quæ ex del. e l. 53. ff. de furt.

„ inde vetuerit eum accipere, solvam, liberabor: sed
 „ si sciero, non liberabor. l. 12. §. 2. eod. l. 34. §. 3.
 „ eod.

6. I tutori ed i curatori possono pagare ed
 esigere per le persone, che hanno sotto la loro
 condotta (a).

„ (a) Tutori recte solvitur. l. 14. §. 1. ff. de solut. Cu-
 „ ratori quoque furiosi recte solvitur; item, curator
 „ sibi non sufficiens vel per ætatem vel per aliam iustam
 „ causam; sed & pupilli curator recte solvi constat: D.
 „ l. 14. §. 7. V. l'artic. 5. della sez. 2. de' Tutori.

7. Se una cosa è dovuta a due o a più credito-
 ri in solido, di maniera che ognuno abbia il di-
 ritto intero di ricevere il tutto, il pagamento
 fatto ad uno di essi, disobbligherà il debitore
 verso tutti gli altri (b).

„ (b) Ex pluribus reis stipulandi, si unus acceptum
 „ fuerit, liberatio contingit in solidum. l. 13. §. ult. ff.
 „ de acceptil. V. la sezione 2. dell'obbligo in solido tra
 „ due.

8. Se non vi è azione in solido fra molti cre-
 ditori di una medesima cosa, ed ognuno abbia
 soltanto diritto di ricevere la sua porzione, co-
 me i coeredi, niuno di essi potrà ricevere il tut-
 to per gli altri, se tutti non vi consentono (1).

9. Gli accusati di qualche delitto e che posso-
 no soggiacere alla confisca de' beni, possono pri-
 ma della condanna, esigere i loro crediti e pa-
 gare i loro debiti: altrimenti gl'innocenti che
 che fossero accusati, perderebbero ingiustamente
 l'uso de' loro beni (c). Ma questa libertà di ri-

„ (c) Reo criminis postulato, interim nihil prohibet
 „ recte pecuniam a debitoribus solvi; alioquin plerique
 „ in-

(1) Questa è una conseguenza dell'articolo precedente.
 Vedi gli articoli 11. e 12. della sez. 1. del deposito, v. l.
 81. l. §. ff. de solut.

„ innocentium necessario sumptu egebant : sed nec illud
 „ prohibitum videtur , ne a reo creditori solvatur. l. 41.
 „ § 42. ff. de solut.

cevere e di pagare , deve intendersi in maniera
 che non vi sia frode per eludere la confisca , e
 che l'accusato non dia quieranza senza esser pa-
 gato , e non paghi se non ciò che legittimamen-
 te deve (1) .

SEZIONE IV.

Della imputazione in pagamento.

SOMMARIO.

1. Il debitore di molti debiti paga quello che più gli piace .
2. I pagamenti s'imputano a scelta del debitore , ed in suo favore .
3. L'imputazione si fa sul debito che al debitore riesce più vantaggioso di pagare .
- * 4. Si quando si fa un pagamento per altri differenti debiti , l'imputazione debba prima di tutto farsi per il debito enunciato nella quieranza .
- * 5. Qual regola abbia luogo allorchè il fidejussore di due persone paga , senza indicare il debito , sul quale debba farsi l'imputazione .
6. Il sovrappiù di un pagamento s'imputa agli altri debiti .
7. L'imputazione si fa prima sugl' interessi .
8. Seb-

(1) r. l. 15. ff. de don.

8. Sebbene in quietanza sia per il capitale e per gl' interessi .
9. Imputazione del prezzo del pegno ipotecato per molti debiti .

I. Se un debitore che ha più debiti con un creditore, vuol pagarne uno, ha la libertà di soddisfare a sua scelta quello che vorrà, nè il creditore può ricusare di riceverlo (a); perchè non essendovi alcun debito che il debitore non possa soddisfare, ancorchè non paghi nulla per tutti gli altri, basta solo che soddisfaccia interamente quel debito che vuol pagare (1).

„ (a) Quoties quis debitor ex pluribus causis unum debitum solvit, est in arbitrio solventis dicere quod potius debitum voluerit solutum, & quod dixerit, id erit solutum. Possumus enim certam legem dicere ei quod solvimus. l. 1. ff. de solut.

2. Se nello stesso caso di un debitore che ha molti debiti con un medesimo creditore, egli faccia un pagamento senza farne nel tempo stesso la imputazione su di uno de' debiti, tanto se gli dia danaro indeterminatamente su ciò che gli deve, quanto se debba fare qualche compensazione, o per altre cause, avrà sempre la medesima libertà di fare con questo pagamento l'imputazione per il debito che vorrà soddisfare. Che se l'imputazione si facesse dal creditore, non potrà farla se non per quel debito che vorrebbe egli stesso soddisfar prima, se fosse debitore.

Per-

(1) V. l' artic. 6. della sez.

Perchè l'equità richiede, che procuri il vantaggio del suo debitore come cercherebbe il suo. E se, per esempio, di due debiti, uno fosse litigioso e l'altro liquido, non si potrebbe imputare il pagamento sul debito litigioso (a).

„ (a) Quoties vero non dicimus id quod solutum sit,
 „ in arbitrio est accipientis cui potius debito acceptum
 „ fuerit; dummodo in id constituat solutum, in quod
 „ ipse, si deberet, esset soluturus, quoque debito se ex-
 „ neraturus esset, si deberet, id est, in debitum quod
 „ non est in controversia. *l. 1. ff. de solut.*
 „ Aequissimum enim visum est, creditorem ita agere
 „ rem debitoris, ut suam ageret. *l. d. 1. In dubiorem*
 „ causam semper videtur (creditor) sibi debere accepto
 „ ferre: ita enim & in suo constitueret nomine. *l. 3.*
 „ *ead.*

3. In tutt' i casi, in cui un debitore di molti debiti con un medesimo creditore si trova aver fatto pagamenti, la cui imputazione non fosse stata fatta d' accordo tra le parti, e dovess'esser regolata dal giudice o dagli arbitri; tale imputazione deve farsi sul debito più gravoso per il debitore, e che maggiormente gl'importa di soddisfare. Perciò si fa l'imputazione piuttosto su di un debito che non essendo pagato, soggiacerebbe a qualche pena, ed a' danni ed interessi, oppure che potrebbe interessare l'onore del debitore che su di un altro, per cui non vi fosse- ro da temere simili conseguenze. Fassi ancora l'imputazione su di un debito, per cui fosse obbligato un fidejussore, prima di soddisfare ciò che il debitore dovesse senza cauzione; o si fa l'imputazione su ciò che questo deve *nomine proprio*, prima di pagare quel che deve come fidejussore di un altro. Inoltre si fa l'imputazione piuttosto su di un debito, per cui il debitore ha

dato pegni ed ipoteche, che su di una semplice promessa; piuttosto su di un debito di cui è spirato il termine, che su di un debito non ancora maturato; o su di un debito anteriore piuttosto che sul posteriore, e piuttosto su di un debito liquido, che sul litigioso; finalmente piuttosto su di un debito pure e semplice, che su di un debito condizionato (a).

„ (a) Quod si forte a neutro dictum sit, in his quidem
 „ nominibus quæ diem vel conditionem habuerint, id
 „ videtur solutum cujus dies venit, & magis quod meo
 „ nomine quam quod pro alio fidejussoris nomine de-
 „ beo, & potius quod cum pœna, quam quod sine pœna
 „ debetur, & potius quod satisfacto, quam quod sine sa-
 „ tisfacto debeo. l. 3. §. 1. & l. 4. ff. de solut.

„ Cum ex pluribus causis debitor pecuniam solvit,
 „ utriusque demonstratione cessante, potior habebitur
 „ causa ejus pecuniæ quæ ab infamia debetur: mox ejus
 „ quæ pœnam continet: tertio quæ sub hypoteca, vel
 „ pignore contracta est: post hunc ordinem potior ha-
 „ bebatur propria, quam aliena causa, veluti fidejusso-
 „ ris. Quod veteres ideo definierunt, quod verisimile vi-
 „ detur diligentem debitorem admonitu ita negotium
 „ suum gesturum fuisse. Si nihil eorum interveniat, ve-
 „ rustior contractus ante solvetur. l. 97. eod. In debi-
 „ tum quod non est in controversia, l. 1. eod. In his
 „ quæ presenti die debentur, constat quoties indistincte
 „ quid solvitur, in graviolem causam videri solutum.
 „ Si autem nulla prægravaret, id est, si omnia nomina
 „ similia fuerint, in antiquiorem. Gravior videtur quæ
 „ & sub satisfactione videtur, quam ea quæ pura est. l.
 „ 5. eod.

4. Quando il debitore ha fatto un pagamento per molti debiti, senza indicare precisamente su quale voleva che si facesse l'imputazione, bisogna farla sul debito che il debitore ha più interesse di estinguere; e non potrebbe farsi l'imputazione su di un debito piuttosto che su di un altro, per la sola ragione che questo debito fosse

se il primo di cui si facesse menzione nella quietanza; nè bisogna aver riguardo all'ordine della scrittura, ma a quel ch'è più vantaggioso per il debitore (a).

„ (a) Nec enim ordo scripturæ spectatur, sed potius
 „ ex jure sumitur id quod agi videtur. *l. nec enim 6. ff.*
 „ *de solut. & lib.*

5. Talvolta una stessa persona si costituisce fidejussore in favore di un creditore per due differenti debitori. Fingasi adesso che questo fidejussore paghi una data somma al creditore, senza specificare a conto di quali de' due debitori la paghi; nasce la questione se questo pagamento debba imputarsi in rate eguali per ciascuno de' crediti; oppure se debba imputarsi per un solo di questi crediti, e per quale debba imputarsi: Sembra che l'imputazione debba farsi sul credito anteriore, quando circostanze particolari non dimostrino, che il fidejussore aveva interesse di pagare piuttosto un altro credito (b): ma se i crediti fossero di un'epoca eguale, nè vi fossero circostanze che potessero determinare a fare l'imputazione piuttosto su di un credito, che su di un altro, si farebbe su di amendue a proporzione (c).

„ (b) Ubi fidejussor pro duobus dena fidejussit, obligatus est in viginti, & si ve viginti, si ve dena solverit, utrumque reum liberabit; sed si quinque solverit, vi deamus quem ex eis relevet: in quinque erit ille relevatus de quo actum est; aut si non appareat antiquius debitum erit impiciendum. Idem & si quindecim sint soluta, si quidem appareat quid actum sit in decem, & alium in quinque erunt relevata: si vero non appareat ex antiquiore contractu decem, ex alio quinque erunt relevata. *l. ubi 24. ff. de solut. & liberat.*

„ (c) Illud non in eleganter scriptum esse Pomponius
 „ ait,

„ ait, si par & dierum & contractuum causa sit ex om-
 „ nibus summis pro portione videri solutum. l. illud. 8.
 „ ff. de solut. & lib.

6. Quando un pagamento fatto ad un credito-
 re, con cui si hanno diversi debiti, supera il
 debito su di cui deve farsi l'imputazione, il so-
 vrappiù deve andare in conto dell'altro debito,
 secondo l'ordine spiegato nell'articolo III. (a),
 purchè il debitore non faccia altra scelta.

„ (a) Si major pecunia numerata sit quam ratio singu-
 „ lorum (contractuum) exposcit, nihilominus primo
 „ contractu soluto, qui potior erit, superfluum ordini
 „ secundo, vel in totum, vel pro parte minuendo, vi-
 „ debitur datum. l. 97. in f. ff. de solut.

7. Se un debitore paga debiti, che di lor na-
 tura producono interessi, come una dote o un
 contratto di vendita, oppure gl'interessi sieno
 dovuti per una condanna giudiziale, ed il paga-
 mento non basti per soddisfare il capitale e gl'in-
 teressi che si troveranno dovuti, l'imputazione si
 farà prima sugl'interessi ed il dippiù sarà de-
 dotto dal capitale (b).

„ (b) Quod generaliter constitutum est prius in usuras
 „ nummum solutum accepto ferendum, ad eas usuras vi-
 „ detur pertinere quas debitor exolvere cogitur. l. 5. §.
 „ 2. in f. ff. de solut.

„ Si forte usurarum rationem arbiter dotis recuperan-
 „ dæ habere debuerit, ita est computandum, ut prout
 „ quidque ad mulierem pervenit non ex universa sum-
 „ ma decedat; sed prius in eam quantitatem quam usu-
 „ rarum nomine mulierem consequi oportebat: quod non
 „ est iniquum. l. 48. eod.

„ Quæri poterit an invicem usurarum hi fructus ce-
 „ dant, quæ in fideicommissis debentur. Et cum exem-
 „ plum pignorum sequimur, id quod ex fructibus perci-
 „ pitur, primum in usuras, mox, si quid superfluum est,
 „ in sortem debet imputari. l. 5. §. 21. ff. ut in poss. legat.
 „ vel fideicom. serv. caus. eff. lic.

8. Se pe' casi dell'articolo precedente il credi-

tore avesse fatta quietanza indistintamente sul capitale e sugl'interessi, o tanto sul capitale, quanto sugl'interessi, l'imputazione non si farà a proporzione, parte sul capitale e parte sugl'interessi, ma prima sugl'interessi e per il dippiù sul capitale (a).

„ (a) Apud Marcellum quaeritur, si quis ita caverit
 „ debitori *in sortem & usuras* le accipere, utrum pro rata
 „ & sorti & usuris decedat, an vero prius in usuras,
 „ & si quid superest, in sortem. Sed ego non dubito
 „ quin hæc cautio *in sortem & usuras*, prius usuras admit-
 „ tat: tunc deinde, si quid superfuerit, in sortem cedat,
 „ *l. 5. §. ult. ff. de solut.*

9. Quando un debitore, obbligandosi verso un creditore per diverse cause, nel tempo stesso gli dia pegni o ipoteche per tutte, se si vendono i pegni, i danari che ne proverranno, saranno imputati su di ogni debito a proporzione. Ma se i debiti sieno di diverse epoche su i medesimi pegni ed ipoteche, di maniera che il debitore abbia obbligato per gli ultimi debiti ciò che potrebbe rimanere del pegno, dopo il pagamento de'primi; de'danari che ne proverranno si farà prima l'imputazione sul debito più antico (b). E nell'uno o nell'altro caso, se son dovuti gl'interessi del debito, per cui deve farsi il pagamento, saranno pagati prima del capitale (c).

„ (b) Cum eodem tempore pignora duobus contractibus
 „ obligantur, pretium eorum pro modo pecuniæ cujusque
 „ contractus creditor accepto facere debet. Nec in ar-
 „ bitrio eius electio erit, cum debitor pretium pignoris
 „ consortioni subjecerit. Quod si temporibus discreteris
 „ superfluum pignorum obligari placuit, prius debitum
 „ pretio pignorum jure solvetur, secundum superfluo com-
 „ pensabitur, *l. 66. §. 3. ff. de solut.*

„ (c) Cum & sortis nomine, & usurarum aliquid de-
 „ betur ab eo qui sub pignoribus pecuniam debet, quid-
 „ quid ex venditione pignorum recipiatur, primum usu-
 „ ris

„ ris quas jam tunc deberi constat, deinde si quid su-
 „ perfluum est forti accepto ferendum est: nec audien-
 „ dus est debitor, si cum parum idoneum se esse sciat,
 „ eligit quo nomine exonerari pignus suum malit. l. 35.
 „ ff. de pign. act. V. l'articolo 15. della sez. 3. de' pegni
 „ e delle ipoteche.

TITOLO II.

Delle compensazioni.

Possono esservi certi casi, in cui taluno si tro-
 va nel tempo medesimo creditore e debitore di
 un altro, come sarebbe quando uno è incaricato
 di pagare un legato ad un suo debitore; quando
 due persone si hanno reciprocamente imprestato
 denaro; quando una persona ha nel tempo stes-
 so esatto e speso denaro per un altro. Anzi due
 persone possono essere reciprocamente debitori
 fra di loro in maniera, che un di essi o ancora
 amendue debbano pagare diverse somme. In que-
 sti e ne' casi consimili che sono innumerabili, è
 naturale, che si paghi soltanto quello a cui si
 riduce il debito, talmente che l'uno paghi all'al-
 tro ciò che gli deve, e che riceva ciò che gli
 è dovuto. Ma questi debiti si compensano, va-
 le a dire ciascuno ritiene in pagamento del pro-
 prio credito quello che deve pagare all'altro, o
 per saldo, se le somme sono eguali, oppure per
 la concorrente quantità del debitominore sul mag-
 giore. In questa forma la compensazione non
 consiste in altro che due pagamenti reciprochi,
 che si fanno contemporaneamente, senza che i

debitori si diano l'un l'altro altra cosa che le sole quietanze, restando annullati i debiti per tutto quello che si sarà pagato per mezzo della compensazione.

Sebbene sembri naturale che ciascun debitore il quale avanza dal suo creditore, possa far uso della compensazione: nondimeno la compensazione non ha luogo indistintamente in ogni sorte di debiti. Imperocchè vi sono alcuni debiti, in cui i debitori sono tenuti a soddisfare coloro, di cui sono creditori per altre cause come si vedrà nella sezione II.

SEZIONE I.

Della natura delle compensazioni, e del loro effetto.

SOMMARIO.

1. *Definizione della compensazione.*
2. *La compensazione toglie il giro di due pagamenti.*
3. *Si fa fino alla concorrente quantità del debito minore.*
4. *Si fa per diritto.*
5. *Calcolo di annata per annata, per far le compensazioni a suo tempo.*
6. *Il giudice può ex officio ordinare la compensazione.*

1. **L**a compensazione è il reciproco pagamento fra due persone che sono debitori l'uno dell'altro (a).

„ (a) *Compensatio est debiti & crediti inter se contri-*
 „ *butio. l. 1. ff. compens.*

2. L'uso delle compensazioni è necessario per evitare il giro di due pagamenti, nel caso, in cui ciascuno di quelli che compensano, dovesse pagare ciò che deve, e poi ripigliarselo per esser pagato; ed è naturale che senza questo giro, ognuno si tenga in pagamento del suo credito la porzione del debito altrui. Perciò ogni compensazione forma due pagamenti (b).

„ (b) *Compensatio necessaria est: quia interest nostra*
 „ *potius non solvere, quam solutum petere, l. 3. ff. de*
 „ *compens.*

„ *Unusquisque creditorem suum eundemque debitorem*
 „ *petentem summovet, si paratus est compensare. l. 2.*
 „ *eod.*

„ *Nec enim interesse, solverit, an pensaverit. l. 4. in*
 „ *l. ff. qui potior.*

3. Quantunque i debiti scambievoli non sieno eguali per compensare il tutto, nondimeno si fa la compensazione del debito minore sul maggiore e *vice versa* fino alle concorrenti quantità (c).

„ (c) *Si quid invicem præstare actorem oporteat, eo*
 „ *compensato, in reliquum is cum quo actum est, de-*
 „ *bet condemnari. §. 20. inst. de action. Quoad concur-*
 „ *rentes quantitates. l. 4. C. de compens.*

4. La compensazione essendo un'operazione semplice di sua natura, produce da per se stessa e di pieno diritto il suo effetto, sebbene quelli che possono compensare non ne abbiano l'inten-

zione, ed ancorchè amendue ignorino i debiti che debbono compensare; poichè l'equità e la verità fanno che ciascuno di loro essendo nel tempo stesso e creditore e debitore dell'altro, queste qualità si confondano e si annullino. Il che ha questo effetto, che se, per esempio, due eredi di due successioni, delle quali non avessero ancora notizia, si trovassero in questa qualità di eredi reciprocamente debitori, uno di somma che producesse interessi, e l'altro di somma che non ne producesse; quest'interessi cesserebbero di correre, o in tutto, se i debiti fossero eguali, o sino alla concorrente quantità del debito minore, contando dal giorno in cui si trovasse dovuto l'ultimo debito (a).

„ (a) Placuit inter omnes id quod debetur ipso jure
„ compensari. l. 31. ff. de compens. l. ult. C. eod.

„ Si constat pecuniam invicem deberi, ipso jure pro
„ soluto compensationem haberi oportet, ex eo tempo-
„ re ex quo ab utraque parte debetur, utique quod ad
„ concurrentes quantitates, ejusque solius quod amplius
„ apud alterum est usuræ debentur: si modo petitio earum
„ subsistit. l. 4. C. eod.

„ Ejus quantitatibus, cujus petitionem ratio compensa-
„ tionis excludit, usuras non posse repolci manifestum.
„ l. 7. C. de solut.

„ Cum alter alteri pecuniam sine usuris, alter usu-
„ rariam debet, constitutum est a Divo Severo concur-
„ rentis apud utrumque quantitatibus usuras non esse præ-
„ standas. l. 11. ff. de comp.

5. Dalla regola precedente ne siegue che fra quelli che sono scambievolmente debitori, come tra un tutore ed il pupillo, tra coeredi, tra soci ed altri, se vi sieno somme che producono interessi, i conti ed i calcoli debbono farsi anno per anno, ed in maniera che si facciano le compensazioni e le deduzioni de' tempi, in cui le somme

me

me si trovano concorrere per compensarle, affinchè gl'interessi corrano o cessino di correre, secondo i cambiamenti che le compensazioni e le deduzioni possono produrre (a).

„ (a) *Compensationem haberi oportet ex eo tempore ex quo ab utraque parte debetur, utique quod ad concurrentes quantitates, ejusque solius quod amplius apud alterum est usuræ debentur, si modo petitio earum substitit. l. 4. C. de compen. l. 7. C. de solut.*

6. Siccome la compensazione si fa per dritto, ha il giudice l'autorità e l'obbligo, nel caso delle domande rispettive fra le parti, di compensare *ex officio* i debiti scambievoli, per i quali avrà luogo la compensazione; tanto se questa abbia l'effetto di pareggiare il debito delle parti, quanto se dopo la compensazione, una debba esser condannata a pagare all'altra il soprappiù (b).

„ (b) *In bonæ fidei judiciis libera potestas permitti videtur judici ex bono & æquo æstimandi quantum actori restitui debeat. In quo & illud continetur, ut si quid invicem præstare actorem oporteat, eo compensato, in reliquum is cum quo actum est debeat condemnari. Sed & in stricti juris judiciis, ex rescripto Divi Marci, opposita doli mali exceptione, compensatio inducebatur. Sed nostra constitutio easdem compensationes, quæ aperto jure nituntur, latius introduxit, ut actiones ipso jure minuant, sive in rem, sive in personam, sive alias quascumque. §. 30. inst. de action.*

S E Z I O N E II.

Fra quali persone ed in quali debiti abbia luogo la compensazione.

S O M M A R I O.

1. *La compensazione si fa nomine proprio.*
2. *Per compensare, bisogna che i debiti sieno liquidi.*
3. *E che non vi sia eccezione che annulli il debito.*
4. *I Debiti non maturi non si compensano.*
5. *Non si dà compensazione contro le pubbliche imposte.*
6. *Il mutuo ed il deposito non si compensano.*
7. *Compensazione ne' delitti se abbia luogo o no.*
8. *Se si compensino due debiti eguali di somma, ma disuguali per altri riguardi.*
9. *Non si può compensare se non ciò che può darsi in pagamento.*

1. **L**a compensazione non può farsi che tra persone le quali hanno *nomine proprio* le due qualità di creditore e di debitore; e se un debitore esercita contro il suo creditore un diritto che non sia suo, come fa un tutore che domanda il debito dovuto al suo pupillo, o un procuratore costituito il quale agisce contro il debitore del suo principale, non si farà compensazione di ciò che questo tutore o questo procuratore potrebbe-

ro dovere *nomine proprio* ad un tal debitore (a).

„ (a) *Id quod pupillorum nomine debetur, si tutor petat, non posse compensationem obijci ejus pecuniæ, quam ipse tutor suo nomine adversario debet. l. 23. ff. de compen.*

2. Per fare una compensazione non basta che vi sia un debito dall'una parte e dall'altra; ma si ricerca di più che amendue i debiti sieno chiari e liquidi, vale a dire, certi e non litigiosi. In conseguenza non può compensarsi con un debito chiaro e liquido un debito litigioso, o una pretensione che non sia stata decisa. Ma appartiene alla prudenza del giudice il separare il debito liquido dal litigioso; e siccome non deve differir la condanna di un debito liquido, per la domanda di una compensazione che obbligasse ad una lunga discussione, e che dovrebbe esser riservata ad un secondo giudizio; così non deve negare una picciola dilazione per questa discussione, nel caso che possa farsi facilmente ed in poco tempo (b).

„ (b) *In compensationes obijci jubemus, si causa ex qua compensatur liquida sit, & non multis ambagibus innodata, sed possit judici facilem exitum sui præstare. l. ult. §. 1. C. de compen.*

„ *Hoc itaque judices observent, & non procliviores ad admittendas compensationes existant: nec molli animo eas suscipiant, sed jure stricto utentes, si invenerint eas majorem & ampliorem exposcere indaginem, eas quidem alii judicio reservent: litem autem pristinam jam pene expeditam sententia terminari componant. D. l. ult. §. 2.*

3. Fra' debiti che non cadono sotto la compensazione conviene annoverare quelli che, sebbene sembrassero. In se stessi chiari e liquidi, possono essere annullati con qualche eccezione del debito.

bitore (a). Così il debitore di un minore potrà fare la compensazione con ciò che questi potrà dovergli con un obbligo, dal quale può farsi restituire *in integrum*.

„ (a) Quæcumque per exceptionem perimi possunt, in compensationem non veniunt. l. 14. ff. de compens. (1).

4. I debiti maturati, non si compensano con quelli che son senza termine o che non sono maturati (b). I debiti poi condizionati, il cui effetto dipende dall'evento di una condizione, non possono compensarsi se non dopo avverata la condizione.

„ (b) Quod in diem debetur non compensabitur antequam dies venit, quanquam dari oporteat. l. 7. ff. de compens.

5. I debitori delle imposizioni pubbliche, come tasse, sussidj ed altre, non possono compensare queste imposizioni con quanto il principe potesse lor dovere per altre cause; poichè la natura e l'uso di queste contribuzioni fanno che niente possa ritardarne la riscossione; e molto meno possono essi compensare quanto potess'essere loro dovuto dalle persone incaricate di questa riscossione. Perciò un particolare tassato, non compensa colla sua tassa quel che gli può essere dovuto dall'esattore. Così un esattore di tasse non può compensare con i danari della sua riscossione ciò che il percettore generale potesse dovergli. Ma gli altri debiti non privilegiati che

si

(1) Il debito del minore, quantunque questi possa farsi restituire *in integrum*, è un debito naturale; e per conseguenza la compensazione ha luogo nel caso di un debito di un minore. Eriam quod natura debetur venit in compensationem, l. 6. ff. de compens.

si possono avere col fisco, possono compensarsi con ciò ch'egli deve, come, per esempio, se ne' beni che il re acquista per confisca, in quelli che gli appartengono per mancanza di legittimi eredi, o ne' beni di un forestiere non naturalizzato che muore ne' suoi stati, vi sieno crediti, i cui debitori si trovino creditori della persona cui appartenevano questi medesimi beni, allora sarà ammessa la compensazione (a).

„ (a) In ea quæ reipublicæ te debere fateris, compen-
 „ sari ea quæ invicem ab eadem tibi debentur, is cujus
 „ de ea re notio est, jubebit: si neque ex kalendario,
 „ neque ex vectigalibus, neque ex frumenti vel olei pu-
 „ blici pecunia, neque tributorum, neque alimentorum,
 „ neque ejus qui statutis sumptibus servit, neque fidei-
 „ commissi civitatis debitor sit. l. 3. C. de compens. l. 20.
 „ ff. eod. l. 16. §. 5. ff. de jure fisci.

6. Il depositario ed il comodatario non posso-
 no compensare ciò che hanno a titolo di deposi-
 to, o di comodato con un debito, che il padro-
 ne della cosa depositata o comodata potesse avere
 con essi. E se due persone fossero depositarie
 l'una dell'altra, non vi sarebbe fra loro compen-
 sazione, ma ognuno dovrebbe restituire la cosa
 datagli in deposito (b).

„ (b) Excepta ratione depositi, secundum nostram fan-
 „ tionem in qua nec compensationi locum esse dispo-
 „ suimus. l. ult. in f. C. de compens.

„ Si quis vel pecunias, vel res quasdam per deposi-
 „ tionis acceperit titulum, eas volenti ei qui deposuit,
 „ reddere illico modis omnibus compellatur: nullamque
 „ compensationem, vel deductionem, vel doli exceptio-
 „ nem opponat. l. 12. C. dep.

„ Sed etsi ex utraque parte aliquid fuerit depositum,
 „ nec in hoc casu compensationis præpeditio oriatur;
 „ sed depositæ quidem res, vel pecuniæ ab utraque par-
 „ te quam celerrime, sine aliquo obstaculo, restituantur.
 „ D. A.

„ Prætextu debiti, restitutio commodati non probabi-
 „ liter

„ liter recusatur. *l. ult. C. de commod. v. l. 18. §. ult. ff. commod. V.* l'articolo ultimo della sez. 3. del deposito,
 „ e l'articolo 13. della sezione 2. del comodato.

9. Ne' delitti non si compensano nè le accuse, nè le pene (a). Ma quando trattasi soltanto di danni ed interessi o dell'interesse civile della parte, se l'accusato sia suo creditore, potrà farsi la compensazione (b).

„ (a) Non est ejusmodi compensatio admittenda. *l. 2. §. 4. ff. ad leg. Jul. de adult.*

„ (b) Quoties ex maleficio oritur actio, ut puta ex causa furtiva, cæterorumque maleficiorum, si de ea pecuniarie agitur, compensatio locum habet. *l. 10. §. 2. ff. de compens.*

8. Se si compensano due debiti, i quali sebbene uguali di somme, sieno però distinti da qualche diversità notevole, nel farsi la compensazione, si potrà aver riguardo a questa diversità. Così, per esempio, se quegli che deve pagare una somma in un dato luogo, dove il creditore avesse interesse che fosse pagata, faccia la compensazione in un altro luogo, e resti scaricato da ciò che avrebbe costato la rimessa di questo danaro nel luogo dove conveniva farne il pagamento, nella compensazione si potrà aver a calcolo il costo di questa rimessa (c).

„ (c) Pecuniam certo loco a Titio dari stipulatus sum: is petit a me quam ei debeo pecuniam; quæro an hoc quoque pensandum sit, quanti mea interfuit certo hoc loco dari? Respondit, si Titius petit eam quoque pecuniam quam certo loco dare promissit, in compensationem deduci oportet; sed cum sua causa, id est, ut ratio habeatur, quanti Titii interfuerit, eo loco quo convenerit, pecuniam dari. *l. 15. ff. de compens.*

9. Siccome le compensazioni sono pagamenti (d), nè si può pagare una cosa per un'altra,

„ (d) Nec interesse, solverit, an pensaverit. *l. 14. in f. ff. qui pot. V.* l'artic. 2. della sez. 1.

senza il consenso del creditore (a); così non si può neppure compensare se non quello che potrebbe essere dato in pagamento. Perciò un erede incaricato di dar un fondo ad un legatario, non potrà esser sforzato a compensare una somma che il legatario potrebbe dovergli. Così il debitore di un annuo canone di un censo irredimibile di un fondo, non potrà compensarlo con una somma che il creditore del canone deve pagarli; ma potrà solamente compensare gl'interessi decorsi di questo censo.

„ (a) Aliud pro alio invito creditorum solvi non potest,
 „ l. 2. §. 1. in f. ff. de reb. cred. (1).

TITOLO III.

Delle Innovazioni.

Nella prefazione di questo libro si è avvertito, che si può estinguere o minorare un'obbligazione con surrogare un secondo obbligo al primo; tanto che restando annullato il primo obbligo, sussista solo il secondo. Ciò può farsi in due maniere. L'una senza che si cambino le persone, ma solamente con cambiarsi la natura dell'obbligo. L'altra con cambiarsi la persona del debitore, tanto se resti nel suo vigore il primo ob.

(1) V. l'articolo 9. della sez. 2. de' pagamenti.

§. Tra due debiti di cui uno produce interesse e l'altro
 „ no, la compensazione ha luogo e fa cessare l'interesse,
 „ l. 11. ff. de compens.

obbligo, con addossarsi il secondo debitore il debito del primo, che in questa forma resta assoluto dal suo debito; quanto se il nuovo debitore stipuli un secondo obbligo. Così, per citare un esempio della prima di queste due maniere, se l'erede che ha il peso di pagare un legato, fa un accordo con il legatario e gli fa un obbligo a titolo di denaro prestato per la stessa quantità della somma del legato, senza che in quest'obbligo si faccia menzione del legato, ed il legatario faccia per tal cessione all'erede la sua quietanza; in questo caso non vi è cambiamento di persone, ma si cambia soltanto la natura dell'obbligo, con sostituirsi un obbligo d'imprestito a quello di un legato dovuto in virtù di un testamento. Questa prima maniera, che chiamasi *innovazione*, formerà la materia di questo titolo. Così, per un esempio della seconda maniera che si fa con cambiare la persona del debitore, se uno che trovasi obbligato a titolo d'imprestito, sostituisce in suo luogo un altro che si obbliga in favore del creditore, tanto che il primo debitore resti pienamente disobbligato; il primo obbligo sarà estinto per ciò che riguarda il primo debitore, che cessa d'esser tale, e colui al quale è stato addossato questo debito resterà obbligato in luogo dell'altro. Questa seconda maniera si chiama *delegazione*, tanto se il nuovo debitore prenda sopra di se la prima obbligazione che resta nel suo vigore; quanto se questa obbligazione si annulli con sostituirgliene un'altra, sotto un altro titolo, ma sempre in maniera, che l'obbligo del primo debbi-

bitore resti estinto per l'obbligo del secondo che subentra in luogo suo. Questa seconda maniera formerà la materia del titolo seguente.

S E Z I O N E I.

Della natura e dell' effetto della Innovazione .

S O M M A R I O .

1. Definizione .
2. L' innovazione non si presume , se non si prova .
3. I cambiamenti che si possono fare in un primo obbligo , non lo innovano .
4. Innovazione di molti debiti , ridotti ad uno .
5. L' innovazione annulla le ipoteche e gli altri accessorj dell' obbligo .

I. **L'** innovazione è il cambiamento che passa fra il creditore ed il debitore, i quali sostituiscono un debito in luogo di un altro; in guisa che il primo si estingua, ed il debitore rimanga obbligato soltanto per il secondo (a). Così per esempio, se dopo un contratto di vendita, senz' esserne ancora pagato il prezzo, il venditore accetta dal compratore un obbligo a causa di mu-

„ (a) Novatio est prioris debiti in aliam obligationem,
 „ vel civilem, vel naturalem transfusio, atque transla-
 „ tio. Hoc est cum ex præcedenti causa ita nova con-
 „ stituatur, ut prior perimatur. Novatio enim a novo
 „ nomen accepit, & a nova obligatione. l. 1. ff. de novat.
 „ C. deleg.

tuo per la medesima somma che doveva del prezzo della vendita, di maniera che il contratto di vendita resti annullato, senza che se ne faccia alcuna riserba nel nuovo obbligo, allora il venditore avrà innovato il suo credito.

2. Non si dà mai innovazione per semplice effetto di un secondo obbligo, se non apparisce che il creditore ed il debitore hanno avuta l'intenzione di estinguere il primo, poichè altrimenti sussisterebbero amendue (a).

„ (a) Novatio ita demum fit si hoc agatur, ut novetur obligatio. Cæterum, si non hoc agatur, duæ erunt obligationes. l. 2. in f. ff. de nov. & deleg.

„ Nisi ipsi specialiter remiserint quidem priorem obligationem, & hoc expresserint, quod secundam magis pro anterioribus elegerint. l. ult. C. eod. V. l'articolo seguente.

3. Se il creditore ed il debitore fanno fra loro alcuni cambiamenti in un primo obbligo, sia con aggiungervi un'ipoteca, una malleveria o altra sicurezza, sia con togliervi queste cose, o con accrescere o minorare il debito, o con dare un termine più lungo o più breve, o con rendere il debito semplice, se fosse condizionato, o *viceversa*; tutti questi; ed altri simili cambiamenti non fanno innovazione, perchè non estinguono il primo debito, purchè espressamente non si dicesse che rimarrebbe annullato: perciò sussiste, ancorchè non si dica che si conserva o che questi cambiamenti si fanno senza innovazione (b).

„ (b) Novationum nocentia corrigentes volumina, & veteris juris ambiguitates refecantes, sancimus, si quis vel aliam personam adhibuerit, vel mutaverit, vel pignus acceperit, vel quantitatem augendam, vel minuendam esse crediderit, vel conditionem, seu tem-

„ pus addiderit vel detraxerit, vel cautionem minorem
 „ acceperit, vel aliquid fecerit ex quo veteris juris con-
 „ ditores introducebant novationes; nihil penitus prio-
 „ ris cautelæ innovari. Sed anteriora stare; & poste-
 „ riora incrementum illis accedere: nisi ipsi specialiter
 „ remiserint quidem priorem obligationem, & hoc ex-
 „ presserint quod secundam magis pro anterioribus ele-
 „ gerint. Et generaliter definimus, voluntate solum es-
 „ se, non lege novandum, & si non verbis exprimat,ur,
 „ ut sine novatione causa procedat. Hoc enim naturali-
 „ bus inesse rebus volumus, & non verbis extrinsecus
 „ supervenire. *l. ult. C. de novat. & de leg.*

„ Si ita fuero stipulatus, *Quanto minus a Titio debitore*
 „ *egissem, tantum fidejubes*, non fit novatio: quia non hoc
 „ agitur, ut noverur, *l. 6. ff. eod.*

4. Si possono innovare molti debiti con un so-
 lo che li abbracci e li estingua tutti (a). Perciò
 colui, che ha un debito per molte cause, può
 ridurre ad una somma tutto il suo credito e pren-
 derne un solo obbligo a titolo di mutuo, com-
 prendendovi ed annullando tutti gli altri.

„ (a) In summa admonendi sumus, nihil vetare una
 „ stipulatione plures obligationes novari, *l. ult. §. 2. ff.*
 „ *de novat. & deleg.*

5. Siccome l'effetto dell'innovazioni è di an-
 nullare l'obbligo antecedente; così non sussistono
 più le ipoteche le malleverie e gli altri accessori
 di questo primo obbligo, e cessano di correre
 gl'interessi, se ve ne sono (b).

„ (b) Ut prior perimatur. *l. 1. ff. de novat. V. l'art. 1.*
 „ Novatione legitime facta liberantur hypothecæ &
 „ pignus, usuræ non currunt. *l. 18. eod.*

SEZIONE II.

Chi possa fare un innovazione, e di quali debiti.

S O M M A R I O.

1. Chi può innovare.
2. Il tutore può innovare in vantaggio del pupillo.
3. Ed il procuratore costituito, che ne ha la facoltà.
4. Uno de' creditori che può riscuotere, può innovare.
5. Innovazione per un altro.
6. Ogni debito può innovarsi.

1. **O**gni persona capace di contrattare può innovare, tanto il debito, quanto il credito. Quelli che non possono obbligarsi, come i prodighi a' quali è vietata l'amministrazione de' loro affari, non possono fare innovazione, purchè con questa non rendessero più vantaggiosa la loro condizione (a).

„ (a) Cui bonis interdictum est, novare obligationem suam non potest, nisi meliorem suam conditionem fecerit. l. 3. ff. de deleg. novat.

2. I tutori ed i curatori possono fare innovazioni per quelli che sono sotto la loro condotta, perchè sieno ad essi vantaggiose (b).

„ (b) Tutor (novare) potest, si hoc pupillo expediat, l. 20. §. 1. ff. de novat. & deleg. Agnatum furiosi, aut prodigi curatorem novandi jus habere minime dubitandum

„dum est, si hoc furioso vel prodigo expediat. l. ult. §.
„i. eod.

3. I procuratori che hanno un ordine speciale, o una procura generale per l'amministrazione di tutt'i beni e di tutti gli affari, possono innovare (a).

„(a) Novare possumus, aut ipsi, si sui juris sumus:
„aut per alios qui voluntate nostra stipulantur. l. 20. ff.
„de novat. Procurator omnium bonorum (novare potest)
„D. l. §. 1.

4. Se due persone sono in solido creditori di un medesimo credito, in guisa che ciascuno solo abbia il diritto di riscuoterlo, e far la quietanza al debitore, ciascuno da se solo può anche innovarlo (b).

„(b) Si duo rei stipulandi sint, an alter jus novandi
„habeat quaeritur, & quid juris unusquisque sibi acqui-
„siverit? Fere autem convenit & uni recte solvi, &
„unum judicium petentem totam rem in litem deduce-
„re: item, unius acceptilatione perimi utriusque obli-
„gationem. Ex quibus colligitur, unumquemque perinde
„sibi acquisisse, ac si solus stipulatus esset; excepto eo
„quod etiam facto ejus cum quo commune jus stipula-
„tus est, amittere debitorem potest. Secundum quæ, si
„unus ab aliquo stipuletur, novatione quoque liberare
„eum ab altero poterit, cum id specialiter agit. l. 31.
„§. 1. ff. de novat. & deleg. V. l' articolo 7. della sezio-
„ne 3. de' pagamenti, e l' articolo 4. della sezione 2.
„dell' obbligo in solido tra due ec.

5. Siccome una terza persona che non fosse interessata col debitore può pagare per lui; così può anche innovare il suo debito senza di lui, obbligandosi in suo luogo in favore del creditore, con animo d'innovare questo debito e di annullarlo (c).

„(c) Quod ego debeo si alius promittat, liberare me
„potest, si novationis causa hoc fiat. l. 8. §. 5. ff. de
„novat. Liberat me is qui quod debeo promittit, etiam
„si no-

„ si nolim. D. l. 8. in f. V. l'articolo 2. della sezione
 „ 3. de' pagamenti.

7. Si possono innovare indistintamente tutte le sorte di debiti, del pari che si possono annullare con altri mezzi. Perciò si può innovare un debito soggetto a restituzione o a rescissione, un legato, un debito da pagarsi per una transazione o per una condanna, giudiziale, ed ogni altro, qualunque causa possa avere (a). L'innovazione poi sussiste, quantunque il nuovo debito possa non sussistere; come se fosse soggetto a rescissione, o sussistendo fosse inutile; come se il nuovo debitore fosse insolubile. Perchè tali avvenimenti non farebbero risorgere il primo obbligo che trovasi estinto coll'innovazione (1).

„ (a) Illud non interest qualis processit obligatio, utrum
 „ naturalis, an civilis, an honoraria: & utrum verbis,
 „ an re, an consensu. Qualiscumque igitur obligatio sit
 „ quæ præcessit, novari verbis potest: dummodo sequens
 „ obligatio aut civiliter teneat, aut naturaliter, ut puta
 „ si pupillus sine tutoris autoritate promiserit. l. 1. §. 1.
 „ ff. de novat. Legata vel fideicommissa, si in stipulatio-
 „ nem fuerint deducta, & hoc actum ut novetur, fiet
 „ novatio. l. 8. §. 2. eod.

T I.

(1) V. Particolo 1. della sez. 1.

TITOLO IV.

Della Delegazione.

Nella preparazione del titolo precedente si è spiegata la natura e la differenza delle innovazioni e delle delegazioni. Quivi si è osservato che le delegazioni possono farsi in due forme. La prima con delegare in maniera, che l'obbligazione di chi delega un altro creditore in luogo suo, rimanga estinta ed annientata, come se si fosse lacerata la scrittura che conteneva l'obbligo, con farne un'altra in favore del nuovo debitore, della medesima o di una differente natura. L'altra con delegare in maniera, che restando fermo il primo obbligo, il primo debitore rimanga discaricato, con subentrare all'obbligazione il debitore delegato.

Si è fatta quì tale osservazione, perchè sebbene questa distinzione delle due maniere di delegare non si trovi in termini positivi enunziata ne' testi, che saranno riportati negli articoli di questo titolo, tuttavia essa nasce naturalmente dalla sostanza de' testi medesimi, circa l'essenza e gli effetti della delegazione.

Da queste osservazioni sulla natura dell'innovazione e delle delegazioni, ne segue, che ogni delegazione è congiunta ad una innovazione, perchè in questo caso si sostituisce una nuova obbligazione all'antica: ma non ogni innovazione è congiunta ad una delegazione, perchè può il debitore innovare

vare l'antica obbligazione con un'altra nuova, con obbligarsi da se solo e senza l'intervento di un altro debitore.

S O M M A R I O.

1. Definizione.
2. La delegazione esige il consenso di tutte le parti.
3. Differenza fra la cessione e la delegazione.
4. Altra differenza.
5. La cessione di un credito, e l'obbligo di una terza persona per il debitore non è una delegazione.
6. Delegazione al creditore, o ad altra persona per suo ordine.
7. Delegazione, specie d'innovazione.
8. Il delegato non può far risorgere il primo obbligo.
9. Il delegato non può far uso delle sue antiche ragioni contro il delegante.

L La delegazione è il cambiamento di un debitore in luogo di un altro, quando il debitore sostituisce una terza persona, la quale si obbliga in favore del creditore, in maniera che il primo debitore resti obbligato, e si estingua il suo debito, ed il creditore si contenti dell'obbligo del secondo debitore (a).

„ (a) Delegare est vice sua alium reum dare credito-
 „ ri. l. ii. ff. de novat. & delegat. Solvit qui reum dele-
 „ gat. l. 8. §. 3. ff. ad Vellejan. Bonum nomen facit cre-
 „ di-

„ditor qui admittit debitorem delegatum. l. 26. §. 2. ff.
 „mand. V. l'artic. 7.

2. Fra l'innovazione e la delegazione vi è questa differenza, che una terza persona può innovare il debito, senza che il debitore vi consenta (1); laddove la delegazione non si fa se non col consenso del debitore che ne delega un altro, di colui ch'è delegato, e del creditore che accetta la delegazione e che si contenta del nuovo debitore (a).

„(a) Delegatio debiti nisi consentiente & stipulante
 „promittente debitore, jure perfici non potest, l. 1. C.
 „de nov. & deleg.

3. Non bisogna confondere la delegazione colla cessione, che un debitore fa al suo creditore di ciò che può dovergli un'altra persona; poichè la delegazione contiene la volontà di colui che si obbliga in luogo di un altro e libera il primo debitore; ma la cessione è come una vendita del debito di una terza persona, che può farsi senza che questa vi presti il consenso, potendosi anche convenire che chi fa la cessione, resterà obbligato come prima (b).

„(b) Delegatio debiti, nisi consentiente & stipulante
 „debitore, jure perfici non potest. Nominis autem ven-
 „ditio, & ignorante, vel invito eo adversus quem actio-
 „nes mandantur, contrahi solet. l. 1. C. de novat. &
 „deleg. (2).

4. Fra la cessione e la delegazione vi è quest'altra differenza, che chi ha ceduto un credito, se lo esige prima che la cessione sia venuta
 a no-

(1) V. l'artic. 5. della sez. 2. delle innovazioni.

(2) Quando non vi fosse alcuna convenzione per la cosa che si cede, pure è sempre obbligato a garantire, *debitum subesse*, l. 4. ff. de her. vel act. vend.

a notizia del debitore, di cui si è ceduto il credito, il pagamento è valido, nè la mala fede di chi esige un credito di cui si era spogliato, impedisce che il debitore sia assolto dal suo debito. Ma nella delegazione il debitore non esce d'obbligo, se non col pagare al creditore che ha accettata la sua delegazione. (a).

„ (a) Si delegatio non est interposita debitoris tui, ac propterea actiones apud te remanserunt, quamvis creditor tuo adversus eum solutionis causa mandaveris actiones; tamen antequam lis contestetur, vel aliquid ex debito accipiat, vel debitori tuo denuntiaverit, exigere a debitore tuo debitam quantatem non vetaris, & eo modo tui creditoris actionem contra eum inibe e. l. 3. C. de novat. & deleg.

5. Se un debitore cede al suo creditore ciò che gli deve una terza persona, o pure se questa terza persona si obbliga a nome del debitore in favore del creditore, in guisa che nell'uno e nell'altro caso resti obbligato il primo debitore; questa non sarà una delegazione, nè un'innovazione, ma una nuova sicurezza che il debitore che rimane obbligato, darà al suo creditore, con rimanere sempre nel suo vigore il primo debito (b).

„ (b) Si quis aliam personam adhibuerit, vel mutaverit... n. h. penitus prioris cautelæ innovari, sed anteriora stare, & posteriora incrementum illi accedere, l. ult. C. de nov. & deleg. (1).

6. Il debitore di cui si delega un altro debito, può

(1) Questa chiamasi un' accettazione di cessione, ma non è una delegazione nella quale bisogna che tutte le parti sieno presenti e stipulanti; laddove una terza persona che si obbliga può essere accettata senza la presenza e senza il consenso del cedente.

può egli stesso accettare la delegazione, o commetterne l'accettazione ad una persona. In questo secondo caso la delegazione fa un cambiamento tanto del debitore, quanto del creditore (a).

„ (a) Delegare est vice sua alium reum dare creditori, vel cui iusserit. *l. 11. ff. de novat. & deleg.*

7. La delegazione fa una specie d'innovazione; poichè il primo debito di chi delega, rimane estinto coll'obbligo di colui ch'è delegato (b).

„ (b) Ex contractu pecuniæ creditæ actio inefficax dicitur, si delegatione personæ rite facta, jure novationis vetustior contractus evanuit. *l. C. de novat. & delegat.* Si delegatio non est interposita debitoris tui, ac propterea actiones apud te remanserunt, &c. *l. 3. eod.* Quod si delegatione facta, jure novationis tu liberatus es. &c. *D. l. 3. V. l'articolo 1.*

8. Colui ch'è delegato dal debitore, e che chiamasi l'*espromissore*, essendosi obbligato in favore del creditore, non può far più risorgere il primo debito, annullato colla delegazione, nè agire contro i beni del primo debitore. Il creditore poi per parte sua non ha più azione contro il delegante; sia che il nuovo debitore divenga impotente a pagare, sia che già fosse tale nel tempo della delegazione; poichè non si considera più l'origine del primo debito, ma solamente il secondo che l'ha annullata. Il che bisogna intendere nel caso di una vera delegazione, la quale abbia innovato (c).

„ (c) Paulus respondit: si creditor a Sempronio novandi animo stipulatus esset, ita ut a prima o ligatione in universum discederetur, rursus easdem res a posteriore debitore sine consensu prioris obligari non posse. *l. 30. ff. de novat. & deleg.*

„ Si

„ Si delegatione facta jure novationis tu liberatus es ,
 „ frustra veteris ne eo quod quali a cliente suo non fa-
 „ ciat exactionem , ad te periculum redundet ; cum per
 „ verborum obligationem , voluntate novationis interpo-
 „ sita , a debito liberatus sis , l. 31. in f. C. eod. Bonum
 „ nomen facit creditor qui admittit debitorem delega-
 „ tum. l. 26. §. 2. ff. mand.

9. In questo medesimo caso di una vera delegazione, la quale abbia innovato, se l'espromissore avesse contro il primo debitore ragioni che non si ha riserbate, non potrà servirsene contro il creditore, quand'anche dovesse difendersi da qualunque dolo di colui che lo ha delegato; poichè non sussistendo più il primo obbligo, il secondo prende la sua natura da ciò ch'è passato nella delegazione fra l'espromissore ed il creditore, il cui interesse è indipendente da tutto ciò che precedentemente si era fatto fra il suo debitore e questo espromissore. Così, per esempio, se colui ch'è delegato, fosse debitore del delegante a causa di una donazione che gli ha fatta, questo delegato espromissore non potrà servirsi dell'eccezione che hanno i donanti contro i donatarij, come sarebbe il diritto di rivocare la donazione per l'ingratitude del donatario, o di far annoverare i decreti per il pagamento di una somma donata. Così, per un altro esempio, se il delegato fosse debitore del delegante per un obbligo da cui potess'essere assoluto; perchè fatto nella sua minor età, senza un impiego utile, non potrebb'esserne scaricato contro il creditore, se avesse delegato in tempo ch'era maggiore (a).

„ (a) Doli exceptio quæ poterat deleganti opponi ,
 „ cessat in persona creditoris cui quis delegatus est & in
 „ cæ-

„ cæteris similibus exceptionibus. l. 19. ff. de novat. &
 „ deleg. (qui) jam excessit ætatem viginti quinque an-
 „ norum, quamvis adhuc possit restituere adversus prio-
 „ rem creditorem (delegatione exceptionem amittit).
 „ Ideo autem denegantur exceptiones adversus secundum
 „ creditorem, quia in privatis contractibus, & pactio-
 „ bus non facile scire petitor potest, quod inter eum qui
 „ delegatus est, & debitorem actum est; aut etiamsi sciat,
 „ dissimulare debet, ne curiosus videatur. Et ideo meri-
 „ to deneganda est adversus eum exceptionem ex per-
 „ sona debitoris. D. l. 19.
 „ Si Titius donare mihi volens, delegatus a me cre-
 „ ditori meo stipulanti spondit, non habebit adver-
 „ sus eum illam exceptionem, ut quatenus facere potest;
 „ condemnetur. Nam adversus me tali defensione me-
 „ rito utebatur, quia donatum ab eo petebam, creditor
 „ autem debitum persequitur. l. 33. eod. V. l' articolo 9.
 „ della sezione 2. delle donazioni, e l'artic. 4. della se-
 „ zione 3. del medesimo titolo.

TITOLO V.

*Della cessione de' beni, e del
fallimento.*

La cessione de' beni ed il fallimento sono due
 conseguenze dell'impossibilità in cui trovansi i
 debitori; di pagare, non potendo i loro beni ba-
 stare a' creditori; ed a causa di tal connessione
 che hanno fra loro queste due materie, si sono
 messe sotto un medesimo titolo. Si vedrà nella
 prima sezione ciò che riguarda la cessione de'
 beni: il fallimento sarà la materia della se-
 conda.

SEZIONE I.

Della cessione de' beni.

La cessione de' beni, di cui si tratterrà in questa sezione, è un beneficio che le leggi accordano a' debitori, per esimersi dalla carcerazione con cedere i loro beni a' creditori.

Convien su questa materia osservare, che nel diritto romano la cessione de' beni si poteva fare non solo in giudizio, ma anche privatamente, o dal debitore, o da altra persona incaricata da lui (1). Ma in Francia le ordinanze hanno vietato di ricevere la cessione de' beni in altra maniera che dal debitore in persona, avanti il giudice, nel tribunale colle formalità stabilite, per rendere quest'atto umiliante ed ignominioso, a fine d'impedirne la facilità. E sebbene sembri che si dovessero eccettuare da quest'ignominia coloro che si trovano ridotti alla cessione de' beni per perdite avvenute senza loro colpa, e dovesse distinguersi la loro condizione da quella de' debitori che la loro mala fede o la cattiva condotta hanno ridotti in questo stato (2); nondimeno l'Ordinanza non ha fatta questa distinzione.

(1) Bonis cedi non tantum in jure, sed etiam extra jus potest & per nuntium, vel per epistolam id declarari. *l. ult. ff. de res. bon.*

(2) Ubi enim locorum justum est, ut is qui in universum ex accidenti, non supina negligentia, res suas amissit

zione, per non dar campo alla facilità della cessione de' beni.

Oltre il beneficio della cessione de' beni, le leggi hanno dato a' debitori quello della dilazione di un anno o di cinque anni, che le Ordinanze permettono a' giudici di accordare a' debitori, con cognizione di cause e sentiti i creditori.

Le dilazioni nel diritto romano dipendevano da' creditori medesimi, che avevano la scelta o di obbligare il deitore alla cessione de' beni, o di accordargli la dilazione di cinque anni; e questa scelta era regolata colla pluralità delle voci, fra i creditori medesimi, avuto riguardo non al numero di essi, ma alla somma de' loro crediti; di maniera che un solo, il cui credito superasse quello di tutti gli altri insieme, era padrone di far la scelta (1). Il debitore poi era obbligato di dar malleveria per avere la dilazione (2).

Non tutti i debitori sono indistintamente ammessi alla cessione de' beni, nè alla dilazione; ma molte cause possono impedire l'uso di questi benefizi, tanto per parte del debitore, quando ne sia giudicato indegno, quanto per parte del creditore, al quale non possa farsi questo pregiudizio, o per la qualità del suo credito o per altre ragioni. Resta perciò escluso dalla cessione de' beni il debitore di un interesse civile, ch'ha avuto
ori-

siffe traditus esset, denuo per vim ad ignominiosam vitam transponatur. Novel. 135. in prefatione.

(1) *V. Pult. C. qui bon. ced. poss.*

(2) *V. l. 4. C. de precib. imp. off.*

origine da un delitto, e l'affittuario che ha goduto dell'affitto. Inoltre la cessione de' beni non ha luogo in pregiudizio di un creditore, che ha ricevuto un pegno per sua sicurezza, nè essa lo priva di questa sicurezza sopra di un effetto di cui il debitore si era spogliato. Le consuetudini poi hanno provveduto in diverse maniere a' molti casi, ne' quali non solo non si ammette la cessione de' beni, ma neppure la dilazione, come per un deposito, per un credito canonizzato *in contradictorio judicio*, per le pigioni di casa, per i pagamenti degli affitti, delle dozzine, delle robe comprate per un altro, delle tasse, delle cose comprate ne' mercati pubblici; delle vendite de' fondi, degli alimenti, de' medicinali, delle spese de' funerali, de' denari dotali che il marito ripete da un terzo, o che la vedova ripete dagli eredi del marito, delle rendite arretrate (il che alcune consuetudini limitano alle sole rendite de' fondi), de' salarij de' familiari, delle mercedi degli operaj, de' crediti delle persone povere e che non hanno altro mezzo per vivere, de' crediti de' pupilli, se siano stati contratti in tempo della loro età pupillare. Finalmente la dilazione non si ammette per il resto de' conti degli amministratori de' beni ecclesiastici e delle rendite pubbliche, nè per quello de' tutori e de' curatori.

Tutti i casi citati quì sopra, sono specificati dalle consuetudini, sebbene non ve ne sia alcuna che li comprenda tutti. Peraltro tutte le suddette consuetudini combinano in questo principio, che la cessione de' beni e la dilazione non si am-

met-

mette in tre casi. Primo, quando il debitore n'è indegno, come ne' debiti provenienti da un delitto, da un deposito non restituito ec. Secondo, quando il debito è privilegiato, come quando si debbono pagare alimenti, salarij ec. Terzo, per la qualità del creditore, come quando si tratta di minori o di persone povere, che non possono aspettare il pagamento.

Da queste diverse cause, le quali fanno cessare l'uso della cessione de' beni e della dilazione, si può giudicare che possono esservi altri casi diversi in cui possono applicarsi i medesimi principj, secondo la qualità del credito, secondo la mala fede del debitore, e secondo le conseguenze per il ben pubblico. E siccome la maggior parte di queste regole, le quali eccettuano certi debiti dal beneficio della cessione de' beni e da quello della dilazione; si osservano in tutte le consuetudini, (benchè non tutte le esprimano, e molte non parlino di alcuno di esse), e siccome quasi tutte si osservano anche nelle provincie che si regolano col diritto scritto; si possono perciò in tutt' i luoghi mettere in uso le regole dell' equità, le quali distinguono i casi, in cui può aver luogo la cessione de' beni e la dilazione, e quelli ne' quali non sarebbe giusto il praticarla. Perciò si possono applicare ne' casi, in cui può meritarlo il dolo del debitore, quantunque tali casi fossero diversi da quelli specificati nelle consuetudini.

Era necessario di spiegare in questo luogo tutte le queste particolarità delle cause che impediscono la cessione de' beni e la dilazione, perchè

nascendo esse dalle consuetudini di Francia, non si dovevano ridurre in regole negli articoli di questa sezione.

Rimane solo da osservare sulla cessione de' beni, che essa non solamente non ha luogo ne' fallimenti; ma che secondo le ordinanze, i falliti dolosi sono esemplarmente puniti, anche colla pena dell' ultimo supplicio, e che chi ha parte nelle loro frodi; è punito come complice.

S O M M A R I O.

1. *Definizione.*
2. *La cessione de' beni non assolve in tutto il debitore.*
3. *La cessione comprende anche i diritti acquistati dal debitore.*
4. *De' beni acquistati dal debitore dopo la cessione.*
5. *Giuramento del debitore che cede a' beni.*
6. *La cessione non ispoglia subito il debitore.*
7. *La cessione non si ammette se non dopo confessato il debito.*
8. *La cessione non discarica i fidejussori.*
9. *La cessione fatta ad alcuni creditori, ha luogo riguardo a tutti.*



1. **L**a cessione de' beni è l'abbandono che fa il debitore di tutt' i suoi averi a' suoi creditori, per uscir di carcere, o per non andar carcerato (a).

„ (a) Qui bonis cesserint, nisi solidum creditor receperit, non sunt liberati. In eo enim tantummodo hoc beneficium eis prodest, ne iudicati detrahantur in carcerem. l. 1. C. qui bon. ced. poss. l. ult. eod.

2. La cessione de' beni non disobbliga il debitore se non fino alla concorrente quantità del valore de' beni ch' egli abbandona, e non impedisce che non rimanga debitore del di più (b).

„ (b) Nisi solidum creditor receperit, non sunt liberati. l. 5. C. qui bon. eod. poss.

3. Gli effetti, de' quali il debitore non era ancora in possesso, quando ha fatta la cessione de' beni, ma di cui aveva acquistato il diritto, come un' eredità, di cui non aveva ancora preso possesso, sono compresi nella cessione, ed i creditori possono su questi beni esercitare i diritti del debitore (c).

„ (c) Si qua ipsi jura lex vel ex hereditate, vel cognatorum donatione, in rebus mobilibus præstet, in quarum possessione nondum constitutus sit, competere tamen ipsi videantur, possintque creditores, vel partem ex iis, vel etiam totum colligere. Nov. 133. c. 1.

4. I. beni che il debitore acquista dopo la cessione, sono soggetti a' suoi creditori per ciò che si troverà esser loro ancora dovuto. Ma non potranno essi esercitare l'azione personale

per i debiti precedenti alla cessione; nè spogliare il debitore de' suoi nuovi beni, in guisa che non gli rimanga nulla per vivere, ma se gli debbono lasciare gli alimenti, massimamente se il nuovo acquisto gli fosse stato dato a questo titolo, e ne ritraesse soltanto il necessario per alimentarsi (a).

„ (a) Si quid postea eis pinguius accesserit, iterum, „ usque ad modum debiti posse a creditoribus legitimo „ modo avelli. *l. 7. in f. C. qui bon. cedere poss.*

„ Si debitoris bona venerint, postulantis creditori- „ bus permittitur rursum ejusdem debitoris bona distrahi, „ donec suum consequantur; si tales tamen facultates „ acquiritæ sunt debitori, quibus Prætor moveri possit, „ *l. 7. ff. de cess. bon. l. 3. C. de bon. auth. jud. poss.*

„ Is qui bonis cessit, si quid postea adquisierit, in „ quantum facere potest convenitur. *l. 4. ff. de cess. bon.*

„ Qui bonis suis cessit, si modicum aliquid post bona „ sua vendita adquisierit, iterum bona ejus non vaneunt. „ Unde ergo modum hunc estimabimus, utrum ex quan- „ titate ejus quod acquiritum est, an vero ex qualitate? „ Et putem ex quantitate id æstimandum esse ejus quod „ quæsit, dummodo illud sciamus si quid misericordiæ „ causa ei fuerit relictum, puta mensurum, vel annum „ alimentorum nomine, non oportere propter hoc bona „ ejus iterato venditari: nec enim fraudandus est ali- „ mentis quotidianis. Idem & si ususfructus ei sit con- „ cessus vel legatus, ex quo tantum percipitur, quantum „ ei alimentorum nomine satis est. *l. 6. eod.*

5. Il debitore ch'è ammesso alla cessione de' beni, deve giurare che l'ha fatta senza alcuna frode, e che non occulta i suoi beni, per ritenere una parte in pregiudizio de' creditori (b).

„ (b) Jusjurandum per adoranda præbeat eloquia, „ quod nullam rerum causa occasionem, aut aurore reli- „ quum habeat, unde æris alieni supplementum faciat. „ *Novel. 135. c. 1. (1).*

6. La

(1) Questo giuramento deve contenere che non vi sono state alienazioni fraudolenti, e che è vera la dichiara-
razio-

6. La cessione non ispoglia immediatamente colui che l' ha fatta, della proprietà de' beni che egli abbandona a' suoi creditori; ma se prima che gli abbia venduti, si trovasse in istato di pagare i suoi creditori, o di allegare giuste eccezioni contro i loro crediti, potrebbe ripigliarsi i suoi beni. Il che non bisogna intendere di uno che, senza fare questa cessione, abbia dato i beni in pagamento a' suoi creditori (a).

„ (a) Is qui bonis cessit, ante rerum venditionem utique bonis suis non caret. Quare si paratus fuerit se defendere, bona ejus non vaneunt; l. 3. ff. de cess. bon.
 „ Quem pœnitet bonis cessisse, potest, defendendo se, consequi ne bona ejus vaneant. l. 5. eod.
 „ Non tamen creditoribus sua autoritate dividere hæc bona, & jure dominii detinere, sed venditionis remedio, quatenus substantia patitur, indemnitati suæ consequi permittitur. Cum itaque contra juris rationem res jure dominii teneas ejus qui bonis cessit, te creditorem dicens, longi temporis præscriptione petitorum submoveri non posse manifestum est. Quod si non bonis eum cessisse, sed res suas in solutum tibi dedisse monstratur, præses provinciæ poterit de proprietate tibi accommodare notionem. l. 4. C. qui bon. ced. poss.

7. Per essere ammesso alla cessione de' beni, bisogna confessare il debito (b).

„ (b) Qui cedit bonis antequam debitum agnoscat, condemnatur, vel in jus confiteatur, audiri non debet. l. 8. ff. de cess. bon.

8. La cessione non discarica i fidejussori di chi cede a' beni (c).

„ (c) Ubi cumque reus liberatur a creditore ut natura debi-

razione che il debitore fa de' suoi beni. In questa maniera si esprimono alcune consuetudini, e soggiungono che il debitore deve parimenti promettere con questo giuramento, che se in appresso si troverà in miglior fortuna, pagherà i suoi debiti.

„ debitum maneat, teneri fidejussorem respondit. l. 60.
„ ff. de fidejuss.

„ Si possessio rerum debitoris data sit creditori, æque
„ dicendum est, fidejussorem manere obligatum. l. 21.

„ §. 3. in f. eod.

Argum. l. 13. ff. de min.

9. La cessione de' beni fatta dal debitore ad uno de' suoi creditori, ha parimenti il suo effetto riguardo agli altri, perchè i beni di colui che l'ha fatta, sono abbandonati a tutt'i creditori (d).

„ (d) Sabinus & Cassius putabant eum qui bonis cessit,
„ ne quidem ab aliis, quibus debet, posse inquietari. l. 4.

„ §. 1. ff. de cess. bon.

SEZIONE II.

Del Fallimento.

Per capire il significato della parola *fallimento*, bisogna distinguere tre specie di creditori. I creditori che hanno un privilegio, quelli che non godono privilegio ma hanno l'ipoteca e quelli che non hanno nè l'uno, nè l'altra.

Fra i creditori privilegiati e gl'ipotecarj, i beni del debitore si ripartiscono secondo la graduazione, che nasce o dalla natura del privilegio o dall'antèriorità dell'ipoteca, e secondo le regole spiegate nel titolo *De' pegni e delle ipoteche, e de' privilegi de' creditori*. All'incontro fra i creditori che non hanno nè privilegio, nè ipoteca, siccome essi non godono nè prelazione, nè antèriorità, i beni si ripartiscono in solido, vale a dire, che attesa l'eguale condizione de' cre-
dito.

ditori, ciascuno di essi riceve de' beni del debitore una rata proporzionata al suo credito. Per esempio, se tutti i crediti superano al doppio i beni da ripartirsi, ciascun creditore non potrà ricevere che la metà del suo credito. Questo ripartimento chiamasi *contribuzione*, la quale ha luogo in due casi: quando si tratta di mobili, che secondo le consuetudini di Francia, non sono soggetti all'ipoteca; o quando i creditori non hanno nè privilegio, nè ipoteca sugli stabili. Imperocchè quando i beni non bastano a tutti i creditori, questi si pagano *in contributum*, e la insolvibilità del debitore si chiama fallimento, il quale fa sì che i suoi beni sieno distribuiti in questa maniera fra i creditori che non hanno nè privilegio, nè ipoteca.

S O M M A R I O.

1. *Definizione.*
2. *Il creditore pignoratario gode la prelazione.*
3. *Ed anche il venditore nella cosa venduta.*
4. *Debito condizionato.*

1. Il fallimento è lo stato, in cui trovasi un debitore, quando i suoi beni non bastano per pagare tutti i suoi creditori, e vi sono effetti il cui prezzo deve essere distribuito per contribuzione, senza privilegio e senza ipoteca, ed in maniera che ogni creditore abbia la sua parte, a proporzione del suo credito (a).

„ (a) *Tributio fit pro rata ejus quod cuique debeatur,*

72 Della cessione de' beni, e del fallimento.

„ l. 5. §. ult. ff. de tribut. act. Vedi ciò che si è detto
„ nella preparazione.

2. Nel caso del fallimento, colui che ha in sue mani un pegno datogli dal debitore per sua sicurezza, è preferito su questo pegno agli altri creditori (a).

„ (a) Si qui contrahebant ipsam mercem pignori acce-
„ perint, puto debere dici præferendos. l. 5. ff. de tribut.
„ act. (1).

3. Il venditore ch'è rimasto creditore del prezzo, e che trova la cosa venduta in potere del compratore, può ripigliarsela, e non entra in contribuzione cogli altri creditori di questo compratore. Lo stesso sarebbe, se fosse stata data al debitore una cosa per venderla (b).

„ (b) Si dedi mercem meam vendendam, & extat, vi-
„ deamus, ne iniquum sit in tributum me vocari. Et si
„ quidem in creditum ei abiit, tributio locum habebit.
„ Enim vero si non abiit, quia res venditæ non alias
„ desinunt esse meæ, quamvis vendidero, nisi ære solu-
„ to, vel fidejussore dato, vel alias satisfacto, dicen-
„ dum erit vindicare me posse. l. 5. §. 18. ff. de trib.
„ act. (2).

4. Se

(1) Non bisogna estendere questa regola al caso di un creditore che ha fatto sequestrare i mobili del suo debitore, se il fallimento avviene nel tempo del sequestro; poichè in tal caso il primo che ha sequestrato non è preferito agli altri. Il che ancora è regolato da alcune consuetudini. Lo stesso deve dirsi del deposito quando è esistente.

(2) Ma se la cosa venduta non è più nelle mani del compratore, avrà il venditore la preferenza su i creditori di un terzo, che l'avrà acquistata da questo compratore? Vi sono consuetudini in cui distingue la condizione del venditore che ha venduto senza termine, sperando di essere prontamente pagato, e quella del venditore che ha dato un termine; e danno nel primo caso la pre-

4. Se nella turba de' creditori che per il fallimento del debitore vengono in contribuzione, vi fosse un creditore, che per essere pagato dovesse aspettare l'evento di una condizione, oppure un termine lungo, in questo caso sarà necessario, o di mettere da parte il fondo che potrebbe appartenere a questo creditore, oppure che gli altri creditori che lo ricevono, dassero cauzione di restituirlo, quando si fosse purificata la condizione, o quando fosse arrivato il termine del pagamento (a).

„ (a) Illud quoque cavere debet, si quid aliud domi-
 „ ni debitum emerferit, refuturum se ei pro rata. Fin-
 „ ge enim conditionale debitum imminere, vel in ocul-
 „ to esse, hoc quoque admittendum est. l. 7. ff. de trib.
 „ act.

II.

la preferenza, ma non nel secondo. Al che si possono riferire quelle parole del testo citato su questo articolo. Si in creditum abiit, si non abiit. Vedi la nota sull'articolo 4. della sezione 5. de' pegni e delle ipoteche.

LIBRO QUARTO

TITOLO VI.

Delle rescissioni e delle restituzioni in integrum.

Fra tutte le altre maniere di estinguere o di minorare gli obblighi, già spiegate in questo libro, e quelle che formano la materia del presente titolo, vi è questa differenza, che tutte le altre fanno cessare gli obblighi, senza pregiudicare alla loro validità; ma le rescissioni e le restituzioni *in integrum*, riguardano la validità degli obblighi, e gli annullano o vi fanno i cambiamenti che possono essere giusti. Perciò quando un minore è restituito *in integrum* da un obbligo, cui aveva dato il consenso nella sua minorità, quest'obbligo si annulla, o in tutto, se non gli è stato di alcun profitto, o in ciò che non ha utilmente impiegato, e che perciò non è tenuto a pagare. Così, quando un maggiore è restituito da un contratto, cui ha dato per forza il consenso, si annulla il suo obbligo.

Queste parole di *rescissione* e di *restituzione in integrum* significano propriamente la medesima cosa, cioè quel beneficio che le leggi accordano a coloro che reclamano su qualche dolo, su qualche errore, su qualche frode usata ne' contratti, in cui si sono obbligati, per essere restituiti nel medesimo stato, in cui erano prima di questi atti.

Sebbene sembri che la parola *restituzione* si riferisca particolarmente a coloro che, a causa di qualche loro qualità personale, sono esentati da' loro obblighi, come i minori e le donne maritate, le quali si sono obbligate senza l'autorità de' loro mariti, o anche con quest'autorità nelle provincie in cui non possono affatto obbligarsi; e sebbene sembri che la parola *rescissione* si riferisca particolarmente al contratto, ch'è rescisso ed annullato per qualche altro vizio, come un obbligo, cui si è dato il consenso per forza o per errore e per qualche frode che possa annullarlo; nondimeno questa distinzione di restituzione *in integrum* e di rescissione non impedisce che sovente non si confondano, perchè amendue tendono ad annullare il contratto soggetto ad annullarsi. Perciò in questo titolo si farà uso di amendue queste parole nel medesimo senso.

Non bisogna confondere la materie delle rescissioni e delle restituzioni *in integrum*, con quella ch'è stata trattata nel titolo de' *Vizj delle convenzioni*. Poichè sebbene i vizj delle convenzioni sieno tante cause di rescissione, e sebbene non vi sia alcuna causa di rescissione che non si trovi compresa in ciò che si è detto de' vizj delle convenzioni (1), tuttavia vi è questa differenza fra la materia di questo titolo, e quella del titolo de' vizj delle convenzioni, che in quello non si è spiegata se non la natura di questi
vizj

(1) Vedi la preparazione del titolo de' vizj delle convenzioni.

vizj ed i loro effetti; e sebbene sia stato ivi accennato quel vizio che fa risolvere ed annullare le convenzioni, non vi sono state spiegate le regole delle rescissioni e delle restituzioni *in integrum*. Ma in questo debbonsi spiegare tali regole come sono quelle che riguardano in generale la natura delle rescissioni, i loro effetti, le loro conseguenze; e quelle che in particolare riguardano le diverse specie di rescissioni, i casi in cui hanno luogo le restituzioni de' minori ed altre simili regole.

Tutte queste tali regole, che debbono formare la materia di questo titolo, possono riguardarsi sotto tre aspetti, e perciò si divideranno in tre sezioni. La prima, di quelle che son comuni ad ogni sorte di rescissioni e di restituzioni: la seconda, di quelle che riguardano le restituzioni *in integrum* de' minori: la terza, di quelle che si riferiscono alla restituzione de' maggiori, nel caso in cui possono avere giuste cause di rescissione.

S E Z I O N E I.

Delle rescissioni e delle restituzioni in generale.

Sulla materia delle rescissioni e delle restituzioni in generale bisogna osservare, che in Francia non hanno luogo le nullità, vale a dire, che non si fa annullare un contratto, con allegare semplicemente i motivi che lo rendono nullo: ma è ne-

è necessario ottenere le lettere regie per le rescissioni e le restituzioni *in integrum*.

Convien anche osservare che ogni rescissione e restituzione, ch'è fondata su qualunque causa, sia dolo, violenza, lesione *ultra dimidium*, o altra, si prescrive per dieci anni, contando dal giorno del contratto di cui taluno si grava, o da quello in cui sarà cessata la violenza o altra causa che abbia impedito di agire. Riguardo poi a' minori, la restituzione si prescrive in dieci anni, contando dal giorno della maggior età; cosicchè dopo trentacinque anni compiuti, non è più ascoltato, secondo si osserva in Francia. Si fa quì tale osservazione, perchè il tempo della rescissione era minore nel diritto romano (1), e per questa ragione non sarà indicato questo tempo preciso nell'articolo XIII., dove parlasi del tempo delle rescissioni e delle restituzioni.

S O M M A R I O .

1. Definizioni.
2. Rescissione indipendente dal dolo della parte.
3. Restituzione contro i decreti.
4. Le rescissioni dipendono dalla prudenza del giudice.
5. Non si debbono facilmente accordare.
6. Effetto della rescissione contro le terze persone.
7. L'erede può essere restituito in nome del ~~de-~~ fonte.

8. Per

(1) *v. l. ult. C. de tempor. in int. test.*

8. Per domandare la rescissione, si ricerca una procura speciale.
9. La ratificazione impedisce la rescissione.
10. Effetti reciprochi della rescissione.
11. Limiti della rescissione, se nel contratto vi son capi a' quali non ha rapporto.
12. Rescissione di una parte, che ha il suo effetto per il tutto.
13. Tempo per dimandare la rescissione.
14. Quando comincia a correre questo tempo.
15. Come si conta riguardo agli eredi.

1. **L**a rescissione o restituzione *in integrum* è un beneficio che le leggi accordano a colui, ch'è stato leso in qualche contratto, per essere rimesso nel medesimo stato, in cui era prima di questo contratto se vi sia una giusta causa (a).

„ (a) Sub hoc titulo plurifariam prætor hominibus vel
 „ lapsis, vel circumscriptis subvenit, l. 1. ff. de in int.
 „ rest. Omnes in integrum restitutiones, causa cognita, a
 „ prætoribus promittuntur. l. 3. eod. (1).

2. Per ottenere la rescissione e la restituzione *in integrum* non è sempre necessario, che chi la dimanda, faccia vedere ch'è stato ingannato dal dolo della parte avversaria; ma basta in molti casi, che concorra una lesione di altra natura, se sia

(1) Si è spiegata nel preliminare di questo titolo la differenza che può esservi tra la restituzione e la rescissione.

se sia tale che debb' avere questo effetto (a). Per esempio, se un minore ha preso in prestito danaro che ha malamente impiegato, la buona fede del suo creditore non impedirà la restituzione *in integrum* (1). Così, un maggiore che si trova leso notabilmente in una divisione, la farà riformare, ancorchè non si possa imputare alcun dolo al suo socio (2).

„ (a) Si nullus dolus intercessit stipulantis, sed ipsa res „ in se dolum habet. l. 36. ff. de verb. obl. (3).

3. Colla rescissione o colla restituzione *in integrum* si possono far rescindere o annullare non solo le convenzioni e gli altri contratti volontarij, ma eziandio i decreti, se vi sia qualche giusta causa; come se colui che si grava sia un minore il quale non è stato difeso, o anche un maggiore, se vi concorra qualche sorte di dolo per parte dell' avversario o altro motivo legale (b).

„ (b) Non intra has solum species consistet hujus generis auxilium. Etenim deceptis, sine culpa sua, maxime si fraus ab adversario intervenierit, succurri oportebit. l. 7. §. 1. ff. de in int. res.

„ Sed & in judiciis subvenitur, sive dum agit, sive dum convenitur, deceptus sit, l. 7. §. 4. ff. de min. d. l. §. ult. (4).

4. Fondandosi le rescissioni sopra fatti e circostanze, come se vi è qualche dolo della parte,

(1) V. l' artic. 2. della sez. 2. de' vizj delle convenzioni.

(2) V. l' art. 3. della sez. 3. del medesimo titolo.

(3) V. l' artic. 9. della sez. 6. delle convenzioni, e l' articolo 4. della sezione 3. de' vizj delle convenzioni.

(4) Questo è il fondamento dell' uso delle istanze civili, anche per i maggiori.

te, qualche violenza esercitata su di colui che vuol essere restituito *in integrum*, qualche errore, qualche frode o altra causa che possa darvi luogo, si ordinano perciò con cognizione di causa; e dipende dalla prudenza del giudice il vedere, se le eccezioni che si allegano, sieno sufficienti, e se l'equità comporti la rescissione (a).

„ (a) Sub hoc titulo plurifariam prætor hominibus vel
„ lapsis vel circumscriptis subvenit: sive metu, sive cal-
„ liditate, sive ætate, sive absentia inciderunt in ca-
„ ptionem. l. 1. ff. de in integ. restit.

„ Omnes in integrum restitutiones, causa cognita, a
„ prætore promittuntur scilicet, ut justitiam earum cau-
„ sarum examinet, an veræ sint, quarum nomine singu-
„ lis subvenit. l. 3. eod.

„ Ubi æquitas evidens poscit, subveniendum est. l. 7.
„ eod.

5. Fra le circostanze che bisogna esaminare in una rescissione, devesi considerare qual è l'importanza della cosa di cui si tratta, e quali saranno gli effetti della rescissione, se vien accordata; poichè non si deve facilmente ordinare in quelle circostanze, in cui per riparare una leggiera lesione, la rescissione porterebbe conseguenze, che fossero cagione di qualche ingiustizia (b).

„ (b) Scio illud a quibusdam observatum, ne propter
„ satis minimam rem vel summa, si majori rei vel sum-
„ mæ præjudicaretur, audiat is qui in integrum restitui
„ postulat. l. 5. ff. de in int. rest.

6. Quando si fa luogo alla rescissione, essa ha la sua forza non solo contro la persona, che col suo fatto vi ha data causa, ma ancora contro chiunque rappresenta questa tal persona, ed anche contro un terzo possessore. Così se il com-
prato.

pratore di un fondo di un minore lo rivenda ad un terzo, il minore avrà la sua azione contro questo terzo, e contro qualunque altro possessore, e questo poi dovrà agire contro colui, da cui ha ricevuto il fondo. Così il proprietario di un fondo, che n'è stato spogliato con una vendita o con altro titolo estortogli a forza, potrà agire ed evincere il fondo dalle mani di qualunque possessore, sebbene questi non abbia avuta alcuna parte nella violenza, che dà luogo alla rescissione (a).

„ (a) Interdum autem restitutio & in rem datur minori, id est, adversus res ejus possessionem, licet cum eo non sit contractum. Ut puta, rem a minore emissi, & alii vendidisti: potest desiderare interdum adversus possessorem restitui, ne rem suam perdat, vel re sua careat. l. 13. §. 1. de min. V. l' articolo 27. della sez. 2.

„ In hac actione non quaeritur utrum is qui convenitur, an alius metum fecit; sufficit enim hoc docere, metum sibi illatum, vel vim. l. 14. §. 3. ff. quod metus caus. V. l'art. 6. della sez. 2. de' vizj delle convenzioni.

7. Gli eredi di chi poteva essere restituito *in integrum* possono far uso della rescissione (b); poichè sembri ch'essa riguardi soltanto la persona lesa, nondimeno il diritto di riparare il pregiudizio sofferto ne' suoi beni, passerà al suo erede: e se il padre stesso fosse erede del suo figlio minore, può domandare la restituzione *in integrum* in nome del figlio (c).

„ (b) Non solum minoris, verum quoque eorum qui reipublicæ causa abfuerunt; item, omnium, qui ipsi potuerant restitui in integrum, successores in integrum restitui possunt. Et ita sæpissime est constitutum. l. 6. ff. de in integr. rest.

„ Non solum minoribus, verum successoribus quoque minorum datur in integrum restitutio, etsi sint ipsi majores. l. 18. §. ff. de min.

„ (c) Pomponius adiecit, ex causis ex quibus in re pec-

„ cullari filii familias restituuntur, posse & patrem quasi
 „ heredem nomine filii, post obitum ejus impetrare co-
 „ gnitionem. l. 3. §. 9. *cod.* Vedi l'art. 16.

8. Non può domandarsi la rescissione da un procuratore costituito, quantunque avesse una procura generale; ma per una domanda di questa natura si ricerca una procura speciale (a); perchè il silenzio di colui che può gravarsi di un atto è una specie di ratifica, ed è giusto presumere, che non indicando espressamente di voler essere restituito, voglia stare a quel che ha fatto.

„ (a) Si talis interveniat juvenis cui præstanda sit re-
 „ stitutio, ipso postulante præstari debet, aut procura-
 „ tori ejus cui id ipsum nominatim mandatum sit. Qui
 „ vero generale mandatum de diversis negotiis gerendis
 „ allegat, non debet audiri. l. 25. §. 1. ff. *de minor.*

9. Se, cessata la causa della restituzione, colui che poteva ottenere la restituzione *in integrum*, abbia ratificato l'atto di cui poteva gravarsi, non sarà più sentito; perchè la ratifica è un nuovo atto che conferma il primo. Così, per esempio, se un minore divenuto maggiore ratifica un obbligo, da cui avrebbe potuto essere restituito, non potrà più godere di questo beneficio (b). Così, colui ch'essendo in piena libertà, ratifica un atto, cui pretende aver dato il consenso per forza, non potrà più gravarsene.

„ (b) Qui post vigesimum quintum annum ætatis, ea
 „ quæ in minore ætate gesta sunt, rata habuerint, fru-
 „ stra rescissionem eorum postulant. l. 2. C. *si maj. fact.*
 „ *rat. habuer.* l. 30. ff. *de. m. V.* l'art. 23. della sez. 2.

10. Subito che si è decretata la rescissione o la restituzione *in integrum*, le cose di colui che l'ha ottenuta, debbono essere rimesse nel me-
 desi-

desimo stato in cui avrebbero dovuto essere, se l'atto annullato non avesse mai esistito. Ma conforme egli rientra ne' suoi diritti, e ricupera ciò che gli deve essere restituito, tanto della sorte principale, quanto degl'interessi e de' frutti, se vi hanno luogo; così deve dal canto suo restituire alla parte tutto ciò che può esser andato in suo profitto, e l'avversario deve altresì ritornare ne' diritti propri, per quanto sarà compatibile cogli effetti della rescissione. Così il venditore che fa annullare una vendita, deve restituirne il prezzo nel caso che lo abbia esatto. Ma se un minore ottiene la restituzione *in integrum* da una vendita o da un censo, che si fosse imposto a fine di pagare un prestito fattogli di denaro, egli del prezzo di questa vendita, e del capitale del censo restituirà quella sola quantità che avrà impiegata utilmente. In questa forma la rescissione può essere o non essere reciproca, secondo la ragione che può avere colui che la ottiene (a).

„ (a) Qui restituitur in integrum, sicut in damno morari non debet, ita nec in lucro. Et ideo, quidquid ad eum pervenit, vel ex alio contractu, hoc debet restituere. *l. un. C. de rep. qua f. in jud. in int. rest.*

„ Restitutio ita facienda est, ut unusquisque jus suum recipiat. Itaque, si in vendendo fundo circumscriptus restituatur, jubeat praetor emptorem fundum cum fructibus reddere, & pretium recipere, nisi si tunc eum dederit, cum eum perditurum non ignoraret. *l. 24. §. 4. ff. de minor.*

„ Sed & cum minor adit hereditatem & restituatur, mox quidquid ad eum ex hereditate pervenit debet praestare. Verum & si quid dolo ejus factum est, hoc eum praestare convenit. *D. l. un. §. 2. C. de reput. qua f. in jud. in integr. rest.*

II. Se nell'atto di cui si domanda la rescissione,

sione, vi fossero altri capi, diversi da quelli, di cui si grava la parte che ha proposto il giudizio di rescissione, e di cui questa avesse egual motivo di gravarsi, e se questi capi non avessero alcuna connessione fra di loro; allora la rescissione dovrà limitarsi a que' capi che sono dediti in giudizio, nè si estenderà al di più dell'atto. Ma se questi capi dipendessero l'uno dall'altro, l'effetto della rescissione dovrebbe estendersi a tutto l'atto tanto in favore di chi l'ha dimandata, quanto in favore del suo avversario, ed in tutte quelle parti che dovrebbero essere rimesse *in prestinum* (a).

„ (a) Ex causa curationis condemnata pupilla, adver-
 „ sus unum caput sententiæ restitui volebat. Et quia vi-
 „ detur in cæteris litis speciebus relevata fuisse, actor
 „ major ætate, qui acquievit tunc temporis sententiæ,
 „ dicebat totam debere litem restaurare. Heronius Mo-
 „ destinus respondit: si species in qua pupilla in integrum
 „ restitui desiderat, cæteris speciebus non cohæret, ni-
 „ hil proponi cur a tota sententia actor postulans audien-
 „ dus est. l. 29. §. 1. ff. de min.

12. Se un curatore avesse venduto un fondo da esso posseduto in comune col suo minore, e questi col beneficio della restituzione *in integrum* facesse rescindere la vendita della sua porzione del fondo, il compratore potrebbe costringere il curatore a riprendersi la parte sua. La ragione si è che il compratore non sarebbe tenuto ad osservare un contratto per metà, ed a ritenere la porzione di un fondo che voleva possedere intero (b).

„ (b) Curator adolescentium prædia communia sibi &
 „ his quorum curam administrabat, vendidit. Quæro si
 „ decreto prætoris adolescentes in integrum restitui fue-
 „ rint, an eatenus venditio rescindenda sit, quatenus
 „ ado-

» adolescentium pro parte fundus communis fuit? Res-
 » pondit, eatenus rescindi, nisi emptor a toto contra-
 » ctu velit discedi, quod partem empturus non esset. l.
 » 47. §. 1. ff. de min.

13. Le rescissioni e le restituzioni *in integrum* debbono dimandarsi dentro il tempo stabilito dalle leggi. Spirato questo termine, rimane estinta l'azione per dimandarle (1).

14. Il tempo di questa prescrizione comincia a correre dal giorno, in cui è cessata la causa per chiedere la rescissione. In conseguenza per i minori comincia dal giorno, in cui sono usciti dalla minorità: per i maggiori dal giorno, in cui hanno avuto il comodo di proporre il loro gravame (a).

» (a) Et quemadmodum omnis minor ætas excipitur in
 » minorum restitutionibus; ita & in majorum, tempus
 » quo reipublicæ abstulerint, vel aliis legitimis causis,
 » quæ veteribus legibus enumeratæ sunt, fuerint occu-
 » pati, omne excipitur. Et non absimilis sit in hac par-
 » te minorum & majorum restitutio, l. ult. §. 1. C. de
 » temp. in int. rest. V. la preparazione di questa sezione.

15. Per ciò che appartiene agli eredi che dimandano la restituzione *in integrum*, il tempo della prescrizione si conta in maniera, che si unisce il tempo decorso contro di essi, col tempo ch'era già decorso contro coloro cui succedono. Ma se l'erede fosse minore, il tempo della prescrizione contro di lui non si unirebbe a quello del defunto, se non dopo la sua maggior età; perchè sarebbe egli restituito *in integrum*, per aver man-

(1) L. ult. C. de temp. in int. rest.

Non si riporta qui il testo di questa legge, perchè il tempo delle rescissioni, e delle restituzioni *in integrum* è diversamente regolato dalle consuetudini. V. ciò che si è detto nella preparazione di questa sezione.

mandato di dimandare la restituzione durante la sua minorità (a).

„ (a) Interdum tamen successorì plusquam annum dabimus, ut est edicto expressum, si forte ætas ipsius subveniat. Nam post annum vicesimum quintum, habebit legitimum tempus: hoc enim ipso deceptus videtur, quod cum posset restitui intra tempus statutum ex personâ defuncti, hoc non fecit. Plane si defunctus ad in integrum restitutionem modicum tempus ex anno utili habuit, huic heredi minori post annum vicesimum quintum completum non totum statutum tempus dabimus ad in integrum restitutionem, sed in duntaxat tempus, quod habuit is, cui heres exitit. l. 19. §. 1. ff. de minor.

SEZIONE II.

Della restituzione in integrum de' minori.

Tutti sanno quali sieno le persone che chiamansi *minori*, e ciò che li distingue da quelli che chiamansi *maggiori*. Su di che si può vedere quel che si è detto nell' articolo XVI. della sezione I., e nell' articolo IX. della sezione II. del titolo delle persone.

SOMMARIO.

- * 1. La restituzione può aver luogo per una dote.
- * 2. Restituzione in favore de' minori.
- 3. Causa della restituzione de' minori.
- * 4. Quando i minori sieno restituiti.
- * 5. Se i minori promossi ad una dignità possano profittare del beneficio della restituzione.
- 6. Questa restituzione è indipendente dalla buona o dalla mala fede della parte.

7. Il minore non è indistintamente restituito.
8. Non è restituito di ciò che si è fatto per giuste cause.
9. Il minore non è restituito, quando inganna o cagiona qualche pregiudizio.
10. Non è restituito ne' delitti.
11. Se un minore sia dichiarato maggiore.
12. I minori sono restituiti da tutte le lezioni, fuorchè ne' casi degli articoli precedenti.
13. Il minore gode del beneficio della restituzione in ogni sorte di contratto, in cui è lesa.
14. Se ha accettato un legato o una successione, o se vi ha rinunciato, può essere sempre restituito.
15. Se la successione diviene onerosa per casi fortuiti.
16. Se la successione, cui il minore ha rinunciato, vien migliorata da un altro erede.
17. La restituzione ha luogo per i lucri, di cui il minore è stato privato.
18. Il minore è restituito per evitar liti ed affari scabrosi.
19. Il minore è restituito in integrum da un compromesso.
20. Restituzione in integrum da un'ommissione.
21. Il minore è restituito in integrum da un mutuo, se non ha impiegato utilmente il denaro.
22. Restituzione fra due minori.
23. I minori possono essere restituiti contro ciò che è stato fatto da' loro tutori e curatori.
24. L'autorità del tutore o del curatore non impedisce la restituzione: ed il minore è anche restituito in integrum contro il fatto del curatore.

88 *Delle rescissioni e delle restituzioni &c.*

- * 25. *Se goda della restituzione in integrum un minore; che ha esatto un suo credito, e ne ha fatto quietanza.*
- * 26. *Se un minore goda la restituzione da una sua malleveria.*
- * 27. *Se la restituzione accordata al minore fidejussore, giovi al principal debitore.*
- 28. *La minorità finisce ne' 25. anni compiuti.*
- 29. *Del fidejussore di un minore.*
- 30. *Dispensa della età.*
- 31. *La ratificazione impedisce la restituzione.*
- 32. *Se la ratificazione fatta nella maggior età impedisca la restituzione contro i contratti fatti nella minorità.*
- 33. *Gli stabili de' minori non possono essere alienati senza necessità.*
- 34. *Formalità per la vendita degli stabili de' minori.*
- 35. *Vendita fatta dal tutore, senza osservar le debite formalità.*
- 36. *Effetto della rescissione non solo contro il tutore, ma ancora contro il possessore.*
- 37. *Migliorazioni fatte dal compratore del fondo di un minore.*
- 38. *Restituzione in integrum contro un acquisto fatto da un minore.*

I. Il privilegio della dote non può impedire la restituzione ne' casi, in cui la legge l'accorda (a).

„ (a) Quoniam circumventam dicis sororem tuam, omnia bona in dotem dedisse, an veritas allegationi tuæ adsit, si ad te hereditas sororis tuæ vel bonorum possessio pertinuit, & tempora nondum præterierint, intra quæ legibus conceditur ex persona defuncti postulare.

„ *stulare in integrum restitutionem*, præses provinciæ
 „ præsentem adversa parte examinabit. *l. unica, C. si ad-*
 „ *versus dotem.*

2. La legge accorda la restituzione principalmente in favore de' minori; poichè è giusto ch' essa soccorra coloro che per la debolezza dell'età possono più facilmente esser lesi.

3. La restituzione de' minori è fondata sulla debolezza dell'età, e sulla poca sodezza della loro condotta, per mancanza di cognizione degli affari e di esperienza. E siccome questo stato gli espone non solo ad essere ingannati, ma anche ad errare, perciò le leggi li rilevano colla restituzione *in integrum* da tutt' i contratti lesivi, in cui si sono impegnati per la poca età (a).

„ (a) Hoc edictum prætor naturalem æquitatem secutus proposuit, quo tutelam minorum suscepit. Nam cum inter omnes constet, fragile esse, & infirmum ejusmodi ætatum consilium, & multis captionibus subpositum, multorum incidis expositum; auxilium ei prætor hoc edicto pollicitus est, & adversus cautiones opulationem. *l. i. ff. de minor.*

4. La qualità di minore non basta per ottenere la restituzione *in integrum* contro un obbligo contratto, ma bisogna che vi sia lesione: e la restituzione sempre avrà luogo, tanto se il minore è stato leso direttamente dal contratto, quanto dalle conseguenze del contratto. Così un minore che ha pigliato a mutuo danaro, potrà essere restituito contro l'obbligo contratto, qualora il danaro che ha pigliato a mutuo, non sia stato utilmente impiegato in suo uso. Nè può fare ostacolo alla restituzione *in integrum* la circostanza che tutt' il danaro mentovato nell'obbligo gli sia stato somministrato, quando il creditore non può

può provare che sia stato impiegato in profitto del minore (a).

„ (a) Cum & ipse profitearis cum Zenodera minore
 „ viginti quinque annis te contraxisse, nec doceri po-
 „ tuisse prætorem virum clarissimum ex eo contractu lo-
 „ cupletiore eam esse factam, intelligis eam merito,
 „ in integrum restitutam. *l. cum prima C. si adversus ece-
 „ ditorem.*

„ Si ut allegas, minor annis pecuniam fœnoris acce-
 „ pisti, nec ea in rem tuam versa est, adversus cautio-
 „ nem per quam eo nomine te obbligasti, in integrum
 „ restitutionis auxilium potes solemniter postulare. *l. si-
 „ cut 2. C. si adversus creditorem.*

5. La restituzione deve aver luogo in favore di tutti i minori, ancorchè sieno costituiti in dignità (b).

„ (b) In filio familias nihil dignitas facit, quominus
 „ senatusconsultum macedonianum locum habeat; nam
 „ etiam si Consul, vel cujusvis dignitatis, senatuscon-
 „ sulto locus est. *l. verba 1. §. in filio 3. ff. de senatus-
 „ consulto macedoniano.*

6. Dalla regola precedente ne segue, che la restituzione de' minori essendo fondata sulla loro debolezza, e sul difetto di cognizione degli affari e di esperienza, è indipendente dalla buona o mala fede di chi ha trattato con essi. E tanto s'essi stessi si sieno ingannati, quanto se le parti abbiano usata seco loro qualche frode, è sempre ad essi accordata la restituzione coll'effetto che deve avere. Le leggi adunque proteggono i minori, tanto contro il proprio fatto, quanto contro il fatto di chi ha abusato della loro condiscendenza e debolezza (c).

„ (c) Vel ab aliis circumventi, vel sua facilitate de-
 „ cepti. *l. 44. ff. de minor.*

„ Minoribus in integrum restitutio, in quibus se ca-
 „ ptos probare possunt, etsi dolus adversarii non probe-
 „ tur, competit. *l. 5. C. de in int. rest. min.*

„ Lex

„ Lex consilio ejus quasi parum firmo restitit, l. 4. in
 „ f. ff. de serv. exp.

7. Dall'altra regola spiegata nell' articolo I.,
 ne segue, che i minori non essendo restituiti,
 se non quando si trovano lesi per la debolezza
 della loro età e per la loro facilità, non sono
 indistintamente restituiti da tutti gli atti, di cui
 possono gravarsi. Ma dalle circostanze della lo-
 ro condotta e di quella delle parti, della quali-
 tà del fatto di cui si gravano, dalle cause e
 dalle conseguenze della lesione e da altre simili,
 bisogna esaminare se è giusto che sieno restitui-
 ti; poichè l'intenzione delle leggi non è di vietar
 loro l' uso di tutti gli affari e di tutti i com-
 mercj, ma solamente d' impedire che non s' in-
 gannino o che non sieno ingannati (a). In con-
 seguenza dalle regole seguenti si deve vedere
 quando debbono e quando non debbono esser re-
 stituiti *in integrum*.

„ (a) Prætor edicit, „ quod cum minore quam vigin-
 „ ti quinque annis natu gestum esse dicetur, uti quæque
 „ res erit animadvertam. l. 1. §. 1. ff. de minor.

„ Non omnia quæ minores annis viginti quinque gerunt
 „ irrita sunt. l. 44. eod.

„ Sciendum est non passim minoribus subveniri, sed
 „ causa cognita si capti esse proponantur, l. 11. §. 3. eod.

„ Non semper autem ea quæ cum minoribus geruntur
 „ rescindenda sunt, sed ad bonum & æquum redigenda
 „ sunt, ne magno incommodo hujus ætatis homines ef-
 „ fici ntur, nemine cum his contrahente; & quodam-
 „ modo commercio eis interdicetur. Itaque, nisi aut
 „ manifesta circumscriptio sit, aut tam negligenter in
 „ ea causa versati sunt, prætor interponere se non de-
 „ bet. l. 24. §. 1. eod.

8. Quando il minore che pretende essere re-
 stituito *in integrum* proponga qualche motivo,
 che possa imputarsi alla sua cattiva condotta, o
 che

che contenga qualche inganno da esso praticato alla parte, o pure quando ha eseguito quanto esigea il suo interesse, la sua obbligazione, il suo dovere, non dovrà accordargli la restituzione *in integrum* (a). In conseguenza un minore non sarà restituito *in integrum* contro un suo creditore, il quale debba essere pagato degli alimenti somministrati ai genitori di esso minore, ridotti in estrema necessità, in una quantità proporzionata alla sua condizione ed a' suoi beni; perchè poteva egli esser costretto in giudizio a somministrare tali alimenti (b). Similmente il minore non potrà dimandare la restituzione *in integrum* per querelarsi in giudizio di un' offesa ricevuta, e di cui avesse già accordato il perdono; anche perchè con questo perdono ha adempito ad un dovere del cristiano (c).

„ (a) Non restituetur qui sobrie rem suam admini-
 „ strans occasione damni non inconsulte accidenti, sed
 „ fato, velit restitui. Nec enim eventus damni restitu-
 „ tionem indulget, sed inconsulta facilitas. Et ita Pom-
 „ ponius libro vicelimo octavo scripsit. Unde Marcellus
 „ apud Julianum notat si minor sibi servum necessarium
 „ comparaverit, mox decesserit, non debere eum resti-
 „ tui; neque enim captus est, emendo sibi rem perne-
 „ cessariam, licet mortalem. l. 11. §. 4. ff. de minor.

„ Non videtur circumscriptus esse minor, qui jure sit
 „ usus communi. l. ult. C. de in int. rest. min.

„ (b) Filia tua non solum reverentiam, sed etiam sub-
 „ sidium vitæ ut exhibeat tibi, rectoris provinciæ aucto-
 „ ritate compelletur. l. 4. C. de patr. potest. v. l. 5. ff.
 „ de agnosc. & al lib. V. l' articolo 4. della sez. 5. de'
 „ tutori.

„ (c) Auxilium in integrum restitutionis executionibus
 „ poenarum paratum non est; ideoque injuriarum judi-
 „ cium semel omisum, repeti non potest. l. 37. ff. de
 „ min.

9. Il minore che avrà ingannato qualcuno, o
 che

che avrà cagionato qualche danno, non sarà restituito per la sua minorità, affin di essere esentato dal riparare il torto che avrà fatto. Perciò un minore che deteriora una cosa presa in prestito o che tiene in deposito, non sarà restituito *in integrum* per essere scaricato dal danno che avrà cagionato (a).

„ (a) Nunc videndum, minoribus utrum in contractibus captis dumtaxat subveniatur, an etiam delinquentibus; ut puta dolo aliquid minor fecit in re deposita, aut commodata, vel alias in contractu, an ei subveniatur, si nihil ad eum pervenit: & placet in delictis minoribus non subveniri: nec hic itaque subveniatur. l. 9. §. 2. ff. de min.

„ Si damnum injuria dedit, non ei subvenitur. d. §. 2.
 „ Errantibus non etiam fallentibus minoribus, publica jura subveniunt. l. 2. C. si min. se maj. dix.
 „ Deceptis, non decipientibus opitulandum. l. 2. §. 3. ff. ad Vellej.

10. Ne' delitti la minorità può dar luogo alla mitigazione della pena, ma non impedisce che il minore non sia condannato all'emenda del danno cagionato (b).

„ (b) In delictis minor annis viginti quinque non meretur in integrum restitutionem, utique atrocioribus; nisi quatenus interdum miseratio ætatis ad mediocrem pœnam judicem produxerit. l. 37. §. 1. ff. de minor.

„ Non sit ætatis excusatio adversus præcepta legum, ei qui, dum leges invocat, contra eas committit. D. l. 37. in fine. In criminibus ætatis suffragio minores non juvantur. Etenim malorum mores infirmitas animi non excusat. l. 1. C. si adv. delict. Malitia supplet ætatem. l. 3. C. si min. se maj. dix.

11. Se un minore siasi spacciato per maggiore, e con una falsa fede di battesimo, o con altro mezzo abbia provata la sua maggior età, non potrà essere restituito *in integrum* ne' contratti, in cui avrà impegnato qualche persona con questa frode. Perciò se un minore avrà pigliato in prestito danaro con questo mezzo, quantunque non ne abbia

abbia fatto un impiego utile, il suo obbligo non lascerà di avere il medesimo effetto che quello di un maggiore (a).

„ (a) Si is qui minorem nunc se esse asseverat, fallat,
 „ ci majoris ætatis mendacio te deceperit, cum juxta
 „ statuta locis, errantibus non etiam fallentibus mino-
 „ ribus publica jura subveniant, in integrum restitui non
 „ debet. l. 2. C. si min. se mai. dix. l. 3. eod. l. 32. ff.
 „ de minor. (1).

12. I minori non godono indistintamente della restituzione *in integrum*, ma la godono unicamente secondo la natura de' fatti, e secondo le circostanze che possono dar luogo a tal privilegio. Negli articoli precedenti si sono veduti i casi, ne' quali la restituzione *in integrum* non si accorda. Si passi adesso a vedere le regole de' casi, in cui ha luogo la restituzione, tanto se il minore siasi ingannato da se stesso quanto se sia stato ingannato da un altro. Imperocchè la buona fede di chi contratta con un minore non basta per impedire la restituzione *in integrum*; ma egli deve imputare a se stesso di non aver prese le misure necessarie per sapere la condizione di colui con cui trattava, o se sapeva ch'era un minore, non doveva far-
 vi

(1) Non bisogna intendere questa regola se non nel caso, in cui il creditore ha avuto qualche giusto motivo di credere la maggior età. Imperocchè se non vi fosse che una semplice assertiva del minore, il quale si fosse spacciato per maggiore, il creditore dovrebbe imputare a se stesso la sua credulità. Per questa ragione si è concepita la regola in questi termini.

vi un contratto pregiudizievole allo stesso minore (a).

„ (a) Minoribus in integrum restitutio, in quibus se
 „ captos probare possunt, etsi dolus adversari non pro-
 „ betur, competit, l. 5. C. de in integ. rest. mis. V. l.
 „ art. 7. e l' art. 21. Qui cum alio contrahit; vel est vel
 „ debet esse non ignarus conditionis ejus. l. 19. ff. de
 „ reg. jur.

13. La restituzione *in integrum* de' minori ha luogo indistintamente in qualunque sorte di atti. Perciò essi non solamente sono restituiti *in integrum* quando si sono obbligati in favore di un altro, come per un mutuo, per una vendita, per una società o per qualunque altra specie di contratto, se in questi contratti essi sieno stati lesi; ma ancora quando un'altra persona si è obbligata in favor loro, se l'obbligo ch'essi hanno riportato non sia fatto a dovere, tanto per la qualità della cosa, quanto per le sicurezze che dovevano concorrere. Sono restituiti per altri atti diversi da contratti e fanno anche annullare i decreti fatti contro di essi, se non sia stato ben difeso il loro interesse. Sono restituiti se hanno innovato un debito, con rendere la loro condizione meno vantaggiosa, o se hanno fatta quietanza di un pagamento che non sia stato fatto al loro curatore, ma ad essi stessi, se non ne abbiano ricevuto il danaro, quanto se non ne abbiano fatto un utile impiego. Finalmente un minore che avendo la libertà, o come creditore o come debitore, di prendere o di dare una di due cose, ha fatta una cattiva scelta, sarà restituito *in integrum*. In generale i minori sono restituiti *in integrum* per tutto ciò che

che hanno potuto fare o soffrire o mancar di fare, per cui sia loro avvenuto qualche pregiudizio (a).

„ (a) Ait prætor *gestum esse dicetur*. *Gestum* sic accipimus, qualiter, siue contractus sit, siue quidquid aliud contingit. Proinde si emit aliquid, si vendidit, si societatem colit, si mutuam pecuniam accipit & captus est, ei succurritur. Sed etsi ei pecunia a debitore paterno soluta sit, vel proprio, & hanc perdit, dicendum est ei subveniri quasi *gestum* sit cum eo. *l. 7. §. 1. ff. de min.* Sed & in judiciis subvenitur, siue dum agit, siue dum convenitur captus sit. *D. l. 7. §. 4.* Minus ex tutelæ judicio consecuti, de superfluo habere actionem ita potestis, si tempore judicii minores annis fuistis. *l. 1. Cod. si adver. rem jud.* Si minor viginti quinque annis sine causa debitori acceptum tulerit. *l. 27. §. 2. ff. de min.* Si damnosam sibi novationem fecerit. *D. l. 27. §. 3.* Et si in optionis legato captus sit, dum elegit deteriore, vel si duas res.

14. Se un minore ha rinunciato ad una successione vantaggiosa, sarà restituito *in integrum* dalla sua rinunzia, e potrà dichiararsi erede (b). Se al contrario ha avuta una successione onerosa, può essere restituito per rinunziarvi (c), col citare i creditori, e con rimetter loro i beni della successione (1). Può ancora essere restituito

„ (b) Minores viginti quinque annis, non tantum in his, quæ ex bonis propriis amiserunt, verum etiam si hereditatem sibi delatam non adierint, posse in integrum restitutionis auxilium postulare, jamdudum placuit. *l. 1. C. si ut em. hered.*

„ (c) Sed etsi hereditatem minor adit minus lucrosam, succurritur ei, ut si possit abstinere. *l. 7. §. 5. ff. de minor.*

„ Sed tamen & puberibus minoribus viginti quinque annis, si temere damnosam hereditatem parentis appetierint; ex generali edicto quod est de minoribus viginti quinque annis, succurrit. Cum & si extranei da-

(1) V. la Nov. 119. c. 6.

„ *damnosam hereditatem adierint ex ea parte edicti in*
 „ *integrum eos restituit. l. 57. §. 1. ff. de acq. vel em.*
 „ *hered., V. i due articoli seguenti.*

in integrum dalla rinunzia di un legato (a) se gli fosse di profitto, o può essere restituito dall' accettazione fattane, se fosse oneroso per qualche peso o per qualche condizione svantaggiosa.

„ (a) *Et si sine dolo cujusquam legatum repudiaverit,*
 „ *l. 7. §. 7. ff. de minor.*

15. Se dopo aver un minore accettata una successione vantaggiosa, avvenga che i beni sieno diminuiti per casi fortuiti; come se una casa ereditaria va a fuoco, se un' inondazione porta via poderi, o avvengono altre perdite simili, in questo caso il minore avendo fatto quel che ogni altro avrebbe fatto e dovuto fare, non potrà essere restituito per ripetere da' creditori ereditari ciò che ha pagato (b).

„ (b) *Si locupletati hæres extitit, & subito hereditas la-*
 „ *pfa sit puta prædia fuerunt quæ chalmate perierunt,*
 „ *insulæ exultæ sunt, servi fugerunt aut decesserunt)*
 „ *Julianus quidem libro quadragesimo sexto sic loquitur,*
 „ *quasi possit minor in integrum restitui. Marcellus*
 „ *autem apud Julianum notat, cessare in integrum re-*
 „ *stitutionem. Neque enim ætatis lubrico captus est,*
 „ *aduendo locupletam hereditatem, & quod fato contin-*
 „ *git, cuius patri familias, quamvis diligentissimo possi-*
 „ *lit contingere. Sed hæc res afferre potest restitutio-*
 „ *nem minori, si adiit hereditatem in qua res erant*
 „ *multæ mortales, vel prædia urbana, æs autem alienum*
 „ *grave, quod non prospexit posse evenire ut demorian-*
 „ *tur mancipia, prædia ruant, vel quod non cito distra-*
 „ *xerit hæc, quæ multis casibus obnoxia sunt. l. 11. §.*
 „ *5. ff. de min.*

16. Quando un minore ha rinunziato ad una eredità, e la persona che deve subentrare in suo luogo o come erede sostituito, o come parente più prossimo, accetta l' eredità, se il minore

mutando consiglio vuole recuperare questa eredità, dovrà essere restituito *in integrum* fino che la cosa trovasi nel suo primo stato. Ma se questo secondo erede avendo trovato l'eredità piena d'intrighi e di debiti, l'avesse colla sua diligenza e colla sua fatica sbarazzata, con vendere i beni ereditarij per terminare tutte le dispute, in queste circostanze il minore non potrebbe privare questa persona del frutto delle sue cure (a).

„ (a) Scævola noster aiebat: si quis juvenili levitate
 „ ductus omiserit, vel repudiaverit hereditatem, vel bonorum possessionem, si quidem omnia in integro sint,
 „ omnimodo audiendus est. Si vero jam distracta hereditate,
 „ & negotiis hntis, ad paratam pecuniam laboribus substituti veniat, repellendus est. l. 24. §. 2. ff. de minor.

17. I minori sono restituiti *in integrum*, non solo quando hanno sofferto un danno, ma ancora quando hanno perduto qualche lucro, cui avevano dritto (b). Per esempio, se un minore crede di una persona interessata in una società, ingannato dagli altri soci rinunzii alla porzione, che a suo tempo gli poteva toccare di un negozio incominciato in tempo del defonto, e che poteva essere di qualche lucro, egli sarà restituito *in integrum*. La stessa restituzione gli compete se avesse rinunziato ad un'eredità, ad un legato; conforme si è detto nell'articolo X.

„ (b) Hodie certo jure utimur ut & in lucro minoribus succurratur, l. 7. §. 6. ff. de minor. Aut quod habuerunt amiserunt; aut quod acquirere emolumentum potuerunt, omiserunt. l. 44. eod. Placuit minoribus etiam in his succurri quæ non acquirerunt. l. 17. §. 3. ff. de usur. l'articolo 14.

18. Sebbene l'obbligo contratto da un minore non possa per allora cagionargli alcuna perdita, tutta-

tuttavia se per altri riguardi può essergli di pregiudizio, non lascerà di aver luogo la restituzione *in integrum*. Per esempio, se il minore si fosse impegnato in un affare o in un negozio, che dovesse produrgli liti o altre conseguenze, che avesse interesse di evitare o di prevenire; oppure se avesse accettata un' eredità imbarazzata di affari, ch' esigessero una lunga e spinosa discussione (a).

„ (a) Minoribus viginti quinque annis subvenitur per
 „ in integrum restitutionem, non solum cum de bonis
 „ eorum aliquid minuitur, sed etiam cum intersit ipso-
 „ rum litibus & sumptibus non vexari. l. 6. ff. de min.
 „ Neque illud inquiritur solvendo sit hereditas, an non
 „ sit: opinio enim, vel metus, vel color ejus qui no-
 „luit adire hereditatem inspicitur, non substantia he-
 „reditatis: nec immerito. Non enim præscribi here-
 „di instituto debet, cur metuat hereditatem adire, vel
 „ cur nolit; cum variae sint hominum voluntates, quo-
 „rumdam æris alieni cumulum, tamen locuples videat-
 „ur hereditas, l. 4. in f. ff. ad Senat. Trebell. (1).

19. Un pupillo o un minore, che ha fatto un compromesso su qualche suo litigio, può domandare la restituzione *in integrum* (b). Imperocchè sebbene sia da buon padre di famiglia il mettere i suoi diritti nelle mani degli arbitri; tuttavia il minore potrebbe essersi ingannato, o nella scelta degli arbitri, oppure con ridurre in com-

„ (b) Minores si in judicem compromiserunt, & tu-
 „ tore autore stipulati sint, integri restitutionem adver-
 „sus talem obligationem jure desiderant, l. 34. §. 1. ff.
 „ de minor.

pres.

(1) Sebbene questa legge riguardi un altro soggetto, nondimeno queste parole possono qui applicarsi.
 V. l'artic. 14.

presso un dritto chiaro. Ed avrà luogo la restituzione *in integrum*, anche nel caso, che nel compromesso fosse intervenuta l'autorità del tutore o del curatore (1).

20. I minori non solo sono restituiti *in integrum* per ciò che hanno potuto fare in loro pregiudizio, ma eziandio per aver mancato a quello ch'erano obbligati di fare, ne' casi in cui quest'omissione può essere riparata. Per esempio, un padre di un minore ha comprato un fondo, colla condizione che se non ne fosse pagato il prezzo dentro un dato tempo, la vendita sarebbe risolta: ora se il minore erede di suo padre manca di pagare in termine, ancorchè vi sieno state intimazioni fatte al curatore acciò pagasse, e se per mancanza di pagamento il venditore avesse ripigliato il possesso del fondo, tanto col consenso del curatore, quanto in virtù di una sentenza; in tal caso potrà il minore essere abilitato a recuperare questo fondo con pagarne il prezzo (a). Purchè per circostanze particolari le

„ (a) Minoribus in his quæ vel prætermiserunt, vel
„ ignoraverunt, innumeris autoritaribus constat esse con-
„ sultum. *l. pen. C. de in int. rest. min.*

„ *Æmilius Larianus ab Obinio fundum Rutilianum*
„ *lege commissoria emerat, data parte pecuniæ, ita ut*
„ *si intra duos menses ab emptione, reliqui pretii par-*
„ *tem dimidiam non solvisset, inemptus esset: item,*
„ *si intra alios duos menses reliquum pretium non nu-*
„ *merasset, similiter esset inemptus. Intra priores duos*
„ *menses. Lariano defuncto, Rutiliana pupillaris ætatis*
„ *successerat, cujus tutores in solutione cessaverunt:*

„ ven-

(1) V. l' articolo 24.

„ venditor denuntiationibus tutoribus sæpe datis, post
 „ annum eandem possessionem Claudio Telemacho vendi-
 „ derat. Pupilla in integrum restitui desiderabat: vi-
 „ sta tam apud prætorem, quam apud præfectum urbis,
 „ provocaverat. Putabam bene iudicatum, quod pater
 „ ejus, non ipsa contraxerat. Imperator autem motus
 „ est, quod dies committendi in tempus pupillæ incidit-
 „ set, eaque effecisset ne pareretur legi venditionis. Di-
 „ cebam posse magis ea ratione restitui eam, quod ven-
 „ ditor denunciando post diem quo placuerat, esse com-
 „ missum, & pretium perendo, recessisse a lege sua vi-
 „ deretur. Non me moveri, quod dies postea transisset,
 „ non magis quam si creditor pignus distraxisset post mor-
 „ tem debitoris, die solutionis finita. Quia tamen lex
 „ commissoria displicebat ei, pronuntiavit in integrum
 „ restituendam. l. 38. ff. de min. V. l'artic. 18. della
 „ sez. 4. delle convenzioni, e l'artic. 22. della sez. 2.
 „ del contratto di vendita.

cose non fossero più in istato per dar luogo a
 questo pagamento; come se la vendita fosse sta-
 ta fatta dopo un lungo tempo, o se dopo accor-
 date molte dilazioni al minore per pagare il
 prezzo al venditore, dovendo impiegarlo a sod-
 disfare debiti urgenti, fosse stato obbligato a
 vendere il fondo per liberarsi da un sequestro
 fatto da un creditore ne' suoi beni.

21. Per togliere il beneficio della restituzione
 in integrum ad un minore, che ha contratta un'
 obbligazione per danaro preso in prestito, non
 basta ch'egli abbia effettivamente ricevuta la
 somma che si dice prestatagli, ma è necessario
 che l'abbia impiegata utilmente. Perciò il mi-
 nore, che dopo aver preso danaro in prestito,
 ne ha fatto un cattivo uso, come se lo abbia
 scialacquato, o lo abbia prestato ad un credito-
 re insolubile, dovrà essere restituito in inte-
 grum; con cedere però in quest'ultimo caso le

sue ragioni contro la persona cui ha dato questo danaro. (a). Imperocchè chi presta danaro, è obbligato a sapere la condizione del suo debitore, e ad informarsi se sia maggiore o minore (1); e sapendo che trattavasi di un minore, doveva badare all'uso, che volevasi fare del danaro imprestato (b).

„ (a) Si mutuum pecuniam accepit & captus est, ei
„ luccurreretur. l. 7. §. 1. ff. de min.

„ Si pecuniam, quam mutuum minor accepit dissipavit, denegare debet Proconsul creditori adversus eum actionem. Quod si egenti minor crediderit, ulterius procedendum non est, quam ut jubeatur juvenis actionibus suis, quas habet adversus eum cui ipse credidisset, cedere creditori suo. l. 27. §. 1. ff. de min.

„ (b) Curiosus debet esse creditor quo vertatur. l. 3. §. 9. in fine, ff. de in rem vers.

22. Se in un contratto fra due minori, l'uno di essi trovasi leso per qualche frode praticatagli dall'altro, il minore leso dovrà essere restituito *in integrum* nella stessa maniera, che se il suo avversario fosse maggiore. E se il minore che ha ingannato l'altro, ne avesse ricevuto danaro, dovrà restituirlo, quando ancora l'avesse dissipato, e non ne avesse ricavato alcun profitto; ed inoltre sarà tenuto a' danni ed interessi provenuti dall'inganno. Anzi questo minore che ha ingannato, sarà obbligato a restituire il danaro, ed a' danni ed interessi, quando ancora la persona ingannata fosse di età maggiore.

(1) Vedi l'articolo 6. della sezione 5. delle convenzioni, ed il secondo testo citato poco innanzi sull'articolo 12.

giore (a). Che se un minore siasi obbligato in favore di un altro minore a fare o a dare qualche cosa, che fosse di suo pregiudizio, il minore che si è obbligato, godrà della restituzione *in integrum* anche nel caso, che non siavi stato alcun dolo per parte dell'altro minore che ha ricevuto l'obbligo. Imperocchè chiunque è stato leso in tempo della sua minorità, ha dritto per essere restituito *in integrum*, indipendentemente dalla qualità della persona, che deve riparare la lesione e quando ancora questa riparazione fosse pregiudizievole ad un altro minore. Per esempio, se un minore siasi costituito fidejussore del debitore di un altro minore, egli sarà restituito *in integrum*, ancorchè l'insolvibilità del debitore facesse perdere all'altro minore il suo credito. E se due minori, che hanno contrattato insieme, si trovino lesi amendue, senza che siavi concorso alcun inganno nè da una parte, nè dall'altra: la restituzione *in integrum* competerà a quel minore, che ha contratta un' obbligazione di suo pregiudizio in favore dell'altro. Per esempio, se un minore ha preso in prestito denaro da un altro minore, e lo ha speso senz' averlo utilmente impiegato, egli non sarà tenuto a restituirlo, benchè vi sia il danno dell'altro minore. Imperocchè in tutti i casi di questa natura, l' obbligazione del minore per una causa, da cui non ha ricavato alcun profitto, deve essere annullata; nè la conseguenza della perdita di colui che ha contrattato con un minore, può cambiare il dritto

„ (a) *Malitia supplet. ætatem. l. 3. C. si min. se maj.*
 „ *dix. V. gli articoli 9. e 10.*

del minore medesimo, nè render valida la sua obbligazione. Tal perdita viene considerata come un caso fortuito, a cui soggiacciono egualmente i maggiori ed i minori, oppure come un avvenimento imputabile alla colpa di colui, che ha contrattato con un minore. In generale, quando due minori hanno contrattato insieme, ed uno di essi o anche amendue trovansi lesi, senza esservi la maniera di restituire amendue nello stato primiero; in questo caso la concessione della restituzione *in integrum* di uno di essi dipende dalla qualità de' fatti e delle circostanze, e dallo stato in cui quel tale avvenimento ha messa la loro condizione, a fine di restituire *in integrum* quel minore, il quale ha contratta un' obbligazione che non può eseguirsi senza suo pregiudizio, e che in conseguenza rende giusta la rescissione (a).

„ (a) Item, quæritur si minor adversus minorem restitui desiderat, an sit audiendus. Et Pomponius simpliciter scribit, non restituendum. Puto autem inspicendum a prætore quis captus sit. Proinde si ambo capti sunt, verbi gratia, minor minori pecuniam dedit, & ille perdidit, melior est causa, secundum Pomponium, ejus qui recepit, & vel dilapidavit, vel perdidit. l. 11. §. 6. ff. de min.

„ Melior est causa consumentis, nisi locupletior ex hoc inveniat, litis contestatæ tempore. l. 34. eod.

23. I minori possono essere restituiti *in integrum* anche ne' contratti fatti coll' autorità de' loro curatori. E' vero che il minore ha l'azione contro il suo tutore o curatore, quando il contratto è stato fatto per colpa di costoro; ma l'azione del minore contro il curatore non impedisce il beneficio della restituzione, ed il minore ha

re ha la libertà di scegliere tra le due azioni (a).

„ (a) Etiam in his quæ minorum tutores vel curatores male gessisse probari possunt, licet personali actione a tutore vel curatore jus suum consequi possint, in integrum tamen restitutionis auxilium eisdem minoribus dari jampridem placuit. *l. etiam in his 3., C. si tutor del curator intervenierit.*

„ Etiam tutoribus vel curatoribus distrahentibus vel aliis contrahentibus, minores tam restitui rebus propriis, quam tutorum vel curatorum damna sequi, nullo eis præjudicio per electionem generando, placuit, *l. etiam tutoribus 5., C. si tutor vel curator intervenierit.*

24. Ancorchè il minore abbia coll' autorità del curatore stipulato il contratto, da cui domanda di essere restituito *in integrum*, nondimeno la restituzione non lascerà di avere il suo effetto, quando anche il curatore fosse stato il padre di esso minore che ne amministrasse i beni: e quantunque fosse un atto fatto in giudizio, tuttavia il minore dovrà essere restituito, se ha luogo la restituzione. Lo stesso sarebbe di un contratto stipulato dal curatore senza la presenza del minore, quando questi si trovasse leso per il fatto del curatore; perchè l'autorità del curatore si restringe a quello ch'è vantaggioso al minore (b).

„ (b) Minoribus annis viginti quinque, etiam in his quæ præsentibus tutoribus vel curatoribus, in judicio, vel extra judicium gesta fuerint, in integrum restitutionis auxilium superesse, si circumventi sunt, placuit *l. 2. C. si tut. vel cur. interv.*

„ Etiam si parte eodemque tutore autore, pupillus capus probari possit, curatorem postea ei datum nominari, ne ipsius, in integrum restitutionem postulare non prohiberi. *l. 29. ff. de minor. v. l. 3. §. 5. & 7. eod.*

„ Tutor in re pupilli tunc domini loco habetur cum tutelam administrat, non eum pupillum spoliatur. *l. 7. §. 3. ff. pro emptore. V. l' artic. 29. di questa sez. e l' artic. 16. della sez. 2. de' tutori.*

25. Sic-

25. Siccome il minore deve essere restituito *in integrum* da un' obbligazione contratta, quando non abbia utilmente impiegato il danaro ricevuto; così gli compete la restituzione contro le quietanze che ha fatte, qualora non abbia impiegato utilmente il danaro pagatogli; ed il debitore deve incolpar se stesso, se non ha prese le misure necessarie per fare un pagamento valido. Perciò se un minore riceve il pagamento di un annuo canone, senza esservi autorizzato dal suo curatore, il debitore non rimane disobbligato con tal pagamento, se non dimostra che il minore ha utilmente impiegato il danaro esatto. Un minore emancipato può solo riscuotere le sue entrate ed i suoi crediti minuti. Sebbene però anche il minore emancipato non possa ricevere, senza l'autorità del curatore, la restituzione del capitale di un censo, e di altri capitali della stessa natura; e sebbene il minore non emancipato non possa riscuotere nè le sue entrate, e neppure i suoi crediti minuti, tuttavia se il debitore pagherà in forza di una sentenza o di un decreto, il pagamento sarà valido, se dopo aver esso creditore data in giudizio l'eccezione dalla minorità del suo creditore, pure è stato condannato a pagare: Ma per la validità di questo pagamento, e per togliere al minore il dritto della restituzione *in integrum*, è necessario che il debitore giustifichi non esservi stata collusione tra esso ed il minore nella sentenza o nel decreto, che lo hanno condannato a pagare (a).

„ (a) Sed & si ei pecunia a debitore paterno soluta
 „ sit, vel proprio & hanc perdidit, dicendum est ei sub-
 „ veniri, quasi gestum sit cum eo; & ideo si minor con-
 „ veniat

„ veniat debitorem, adhibere debet curatores, ut ei sol-
 „ vatur pecunia, cæterum non ei compelletur solvere;
 „ sed hodie solet pecunia in ædem deponi (ut Pompo-
 „ nius libro vigesimo octavo scribit) ne vel debitor ul-
 „ tra usuris oneretur, vel creditor minor perdat pecu-
 „ niam, aut curatoribus solvi, si sunt. Permittitur etiam
 „ ex constitutione principum debitori compellere ado-
 „ lescentem ad petendos sibi curatores. Quid tamen
 „ si prætor decernat solvendam pecuniam minori sine
 „ curatoribus; & solverit? An possit esse securus du-
 „ bitari potest? Puto autem si allegans minorem esse,
 „ compulsus sit ad solutionem, nihil ei imputandum,
 „ nisi forte quasi adversus injuriam, appellandum quis ei
 „ putet; sed credo prætorem hunc minorem in integrum
 „ restitui volentem auditurum non esse. *L. ait Prator. 7.*
 „ *§. sed etsi 2. ff. de minor.*

26. Quando trattasi di sapere se un minore deve essere restituito contro un obbligo che ha contratto, non si fa distinzione se siasi obbligato come principal debitore o come fidejussore. La medesima ragione che determina ad accordare al minore la restituzione contro gli atti, che ha fatto in qualità di principal debitore, deve valere in suo favore nel caso, in cui si è obbligato come fidejussore (a).

„ (a) Non solum autem in his ei succurritur, sed etiam
 „ in interventionibus, ut puta si fidejussorio nomine se
 „ vel rem suam obligavit; Pomponius autem videtur
 „ acquiescere distinguentibus an arbiter ad fidejussores pro-
 „ bandos constitutus eum probavit, an vero ipse adver-
 „ sarius; mihi autem semper succurrendum videtur, si
 „ minor sit, & se circumventum doceat, *L. ait. Prator*
 „ *7. ff. non solum 3. ff. de minoribus.*

27. Potendo l'obbligo del principal debitore sussistere senza quello del fidejussore, la restituzione accordata al minore che si è obbligato come fidejussore, non è di alcun profitto per il debitore (b).

„ (b) Minor se in id quod fidejussit vel mandavit in in-
 „ te-

„ tegrum restituendo, reum principalem non liberat. L.
 „ minor 48. in principio, ff. de minor.

28. La minorità in Francia non finisce se non nell' ultimo momento del vigesimoquinto anno compiuto, contandosi dal momento della nascita di colui che pretende essere restituito *in integrum*. Perciò un minore può essere restituito contro gli atti che han preceduto quest' ultimo momento. Gli anni poi si contano in maniera, che i due giorni che chiamansi del bisesto, i quali nella nostra usanza sono il dì 28. e 29. febbrajo, si contino per uno, perchè l' uno e l' altro del medesimo anno, in qualunque tempo abbia cominciato (a).

„ (a) Minorem autem viginti quinque annis natu, vi-
 „ dendum an etiam die natalis sui adhuc dicimus, ante
 „ horam qua natus est, ut si captus sit, restitatur. Et
 „ cum nondum compleverit, ita erit dicendum, ut a
 „ momento in momentum tempus spectetur. Proinde &
 „ si bissexto natus est, live priore, live posteriore die.
 „ Celsus scribit, nihil referre. Nam id bīduum pro uno
 „ die habetur & posterior dies Kalendarum intercalatur.
 „ l. 3. §. 3. ff. de minor. (1).

29. La

(1) Si fa bene l'origine di questa parola Bisesto, e non è necessario qui spiegarla. Basta osservarvi, che siccome il giorno che si aggiunge all' anno del Bisesto, e che noi contiamo ne' 29. febbrajo, è un giorno composto delle ore che avanzano nel corso annuale del sole di 365. giorni, e che in ogni quattro anni fanno un giorno: questo giorno è compreso in questi quattro anni. Laonde deve essere contato nel numero degli anni necessarij per venire alla maggior età; ed ogni anno bisestile non si conta che per un anno sebbene abbia un giorno di più degli altri. Donde segue che colui il quale, per esempio, è nato nei 28. febbrajo, e l' cui vigesimo quinto anno avverrà in un anno bisestile, rimarrà minore fino ai 29. nell' ora della sua nascita.

29. La restituzione *in integrum*, che annulla l'obbligo del minore, non annulla quello del suo fidejussore, purchè la restituzione non si fondasse in qualche inganno praticato dalla parte (a), o su qualche altro vizio capace per se stesso ad annullare un obbligo, indipendentemente dalla minorità; secondo le regole spiegate nel titolo de' fidejussori (1).

„ (a) Si ea quæ tibi vendidit possessiones interposito decreto præsidis, ætatis tantummodo auxilio juvatur; non est debium fidejussorem ex persona sua obnoxium esse contractui. Verum si dolo malo apparuerit contractum interpositum esse, manifesti juris est utrique personæ tam venditricis, quam fidejussoris consulendum esse, l. 2. C. de fidejuss. minor. V. l'artic. 10. della sezione 1. de' fidejussori.

30. Quando la condotta del minore sembra così sensata, che possa anche prima ch'esca dalla minorità permetterglisi l'amministrazione de' suoi beni, le leggi gli accordano tale amministrazione. A quest'oggetto deve il minore impetrare dal sovrano la dispensa dell'età, che agli uomini si accorda dopo finiti i 20. anni, alle femmine dopo finiti i 18. Questa dispensa fa sì che i minori possono godere liberamente de' loro beni, ed assumerne la cura, senza però alienarli, nè ipotecarli (b). Perciò la dispensa dell'età impe-

„ (b) Omnes adolescentes qui honestate moram præditi, paternam frugem, vel avorum patrimonium gubernare cupiunt, & super hoc imperiali auxilio indigere cœperint, ita demum ætatis veniam impetrare audeant, cum vigesimi anni metas impleverint. l. 2. C. de his qui ven. ætat. impetr.

„ Fæ-

(1) V. gli articoli 2. 3. 4., della sez. 5. del medesimo titolo de' fidejussori.

„ Fæminas quoque quas morum honestas, mentisque fo-
 „ lertia commendat, cum octavum & decimum annum
 „ egressæ fuerint, veniam ætatis impetrare sancimus.
 „ *D. l. §. 1. v. l. 3. ff. de minor.*

„ Eos qui veniam ætatis a principali clementia impe-
 „ traverunt vel impetraverint, non solum alienationem,
 „ sed etiam hypothecam minime posse, sine decreti in-
 „ terpositione, rerum suarum immobilium facere jube-
 „ mus, in quarum alienatione, vel hypotheca decretum
 „ illis necessarium est, qui necdum veniam ætatis me-
 „ ruerunt, ut similis sit in ea parte conditio minorum
 „ omnium, sive petita sit, sive non, ætatis venia, *l. 3.*
 „ *eod.*

„ Eos qui veniam ætatis a principali clementia impe-
 „ traverunt, etiam si minus idoneo rem suam administra-
 „ re videantur, in integrum restitutionis auxilium im-
 „ petrare non posse manifestissimum est, ne hi, qui cum
 „ eis contrahunt, principali autoritate circumscripti ei-
 „ se videantur. *l. 1. eod.*

disce la restituzione soltanto perciò che riguarda quest'uso de' beni, ma non per i contratti che un minore faccia in suo pregiudizio, con alienare o ipotecare i suoi beni o in altra maniera. Inoltre questa dispensa neppure ha la forza di far riputare maggiori quelli che l'hanno ottenuta, quando trattasi di adempire ad una condizione di un legato, di una sostituzione, o trattasi di altro affare che dovesse ricever la sua validità dalla maggior età; purchè questa condizione non supponesse il caso della dispensa dell'età (a).

„ (a) Si quis aliquid dari vel fieri voluerit, & legiti-
 „ mæ ætatis fecerit mentionem, vel (si se) absolute di-
 „ xerit perfectæ ætatis, illam tantummodo ætatem intel-
 „ lectam esse videri volumus, quæ & viginti quinque
 „ annorum curriculis completur, non quæ ab imperiali
 „ beneficio suppletur. Et præcipue quidem in substitu-
 „ tionibus vel restitutionibus hoc intelligi sancimus, ni-
 „ hilominus tamen & aliis: nisi specialiter quisquam ad-
 „ diderit, ex venia ætatis velle aliquid procedere. *l. ult.*
 „ *C. de his qui ven. ætat. impetr.*

31. Il minore che ha prestato il suo consenso ad un contratto da eseguirsi dopo la sua minorità, dovrà similmente esser restituito *in integrum*, nel caso che in questo contratto sia stato leso. Ma se divenuto maggiore eseguisce il contratto, perde il dritto alla restituzione *in integrum*. Regola generale: la ratifica di un maggiore di quanto ha fatto in tempo della sua minorità, gli toglie il beneficio della restituzione *in integrum*. In conseguenza un figlio, che in tempo della sua minorità che ha accettato il testamento del padre, che poteva fare annullare con ottenere la restituzione *in integrum* da quest' accettazione, se divenuto maggiore riceve o dimanda un legato lasciatogli in questo testamento, ha con quest' atto perduto il dritto di essere restituito *in integrum*. Così chi potendo far annullare un' obbligazione assunta in tempo della sua minorità, divenuto maggiore soddisfaccia tutto o una porzione di quest' obbligo, non potrà più dimandare la restituzione *in integrum*. Ma se un minore, in tempo della sua minorità si fosse meschiato in un affare intricato di molta importanza, come sarebbe una successione; e se poco dopo di esser uscito dalla minorità ricevesse un pagamento di questa successione, tanto per non perdere un credito, quanto per impiegare questo danaro nel pagamento di un debito più urgente, e se contemporaneamente dimanda di esser restituito *in integrum*, potrà esser iscusato, se le circostanze dimostrano, che quanto egli ha eseguito, non è stato per ratificare in qualità di erede la successione pervenutagli, ma piuttosto

sto per fare una cosa necessaria in beneficio dell' eredità (a).

„ (a) Si quis cum minore contraxerit, & contractus
 „ inciderit in tempus in quo major efficitur, utrum ini-
 „ tium spectamus, an finem? Et placet (ut & est con-
 „ stitutum) si quis major factus comprobaverit quo mi-
 „ nor gesserat, restitutionem cessare, l. 3. §. 1. ff. de
 „ minor.

„ Qui post vigesimum annum ætatis, ea quæ in mino-
 „ re ætate gesta sunt, rata habuerint, frustra rescissionem
 „ eorum postulant. l. 2. C. si maj. fact. rat. hab.

„ Si filius emancipatus, contra tabulas non accepta
 „ possessione, post inchoatam restitutionis quæstionem,
 „ legatum ex testamento patris major viginti quinque an-
 „ nis petiisset, liti renunciare videtur; cum etsi bono-
 „ rum possessionis tempus largiretur, electo judicio de-
 „ functi, repudiatum beneficium prætoris æstimaretur,
 „ l. 30. ff. de minor.

„ Si pater familias factus solverit partem debiti, ces-
 „ sabit senatusconsultum, l. 7. §. ult. ff. de Senatusc. Ma-
 „ ced. (1).

32. La restituzione che la legge accorda a' minori contro gli atti in cui sono stati lesi, non può aver luogo quando gli atti sono stati ratificati nella maggior età (b).

„ (b) Si inter minores viginti quinque annis vel scri-
 „ ptura interpolita, vel sine scriptura, facta sine dolo di-
 „ visio

(1) Sebbene questa legge riguardi un altro soggetto, si può tuttavolta qui applicare.

Scio illud aliquando incidisse: minor viginti quinque annis miscuerat se paternæ hereditati, major factus exegerat aliquid a debitoribus paternis: mox desiderabat restitui in integrum, quo magis abstineret paterna hereditate: contradicebatur ei quasi major factus comprobasset, quod minori sibi placuit. Putavimus tamen restituendum in integrum, initio inspecto. Idem puto & si alienam adiit hereditatem. l. 3. §. 2. ff. de minor.

Questo erede ricevendo in siffatta maniera un pagamento, provvederebbe meglio al suo dritto per la restituzione, facendo una protesta con qualche atto.

„ visio est, eamque post legitimam ætatem ratam fece-
 „ rint, manere integram debere convenit. *l. si inter pri-*
 „ *ma, C. si major factus.*

33. Le leggi non solo hanno provveduto alla restituzione de' minori, ma hanno di più vietata l'alienazione de' loro beni stabili; e quando non si trovasse lesione riguardo al prezzo nella vendita del fondo di un minore, sarebbe restituito *in integrum* per la sola ragione che gli è più utile conservare i beni, che di averne il prezzo. Perciò i minori sono restituiti *in integrum* da tutte le vendite de' loro fondi, tanto se sieno state fatte da loro stessi, quanto da loro curatorî a titolo di transazione, di permuta, di sterilità del fondo o a qualunque altro titolo (a). Ma se fosse necessario vendere gli stabili di un minore per estinguere debiti, potrebbe farsene la vendita, dopo essere stata ordinata dal giudice, e con os-

„ (a) Imperatoris Severi oratione prohibiti sunt tuto-
 „ res & curatores prædia rustica vel suburbana distrahere,
 „ *l. 1. ff. de reb. eor. qui sub. tut.*

„ Non solum per venditionem rustica prædia, vel su-
 „ burbana pupilli vel adolescentes alienare prohibentur:
 „ sed neque transactionis ratione, neque permutatione,
 „ & multo magis donatione, vel alio quoque modo ea
 „ transferre, sine decreto a dominio suo possunt. *l. 4.*
 „ *C. de prod. & al. reb. min. f. d. n. al.*

„ Si fundus sit sterilis, vel saxosus, vel pestilens, vi-
 „ dendum est an alienare eum non possit? & Imperator
 „ Antoninus, & D. Pater ejus in hæc verba rescripse-
 „ runt, quod allegatis infructuosum esse fundum quem
 „ vende vultis, movere nos non potest. Cum utique
 „ pro fructuum modo pretio inventurus sit, *l. 13. ff. de*
 „ *reb. eor. qui sub. tut.*

„ Et domus, & cætera omnia immobilia in patrimo-
 „ nio minorum permaneat. *l. 22. C. de adm. tut. V. la*
 „ nota sull' articolo 15. della sezione 3. de' tutori.

servarsi le formalità spiegate nell' articolo seguente (a).

„ (a) Ob æs alienum tantum, causa cognita, præsidia-
 „ li decreto prædium rusticum minoris provinciale di-
 „ strahi permittitur, l. 12. C. de præd. & al. reb. min. V.
 „ l' articolo seguente, e l' articolo 5. della sez. 2. de' tu-
 „ tori.

34. Per la valida alienazione de' fondi di un minore è necessario: primo, che la vendita si faccia per una causa necessaria, come sarebbe il pagamento di un debito, che non ammette dilazione, e che non può pagarsi con altri mezzi. Secondo, che la vendita sia stata ordinata dal giudice *causa cognita*; cioè dopo che dall' inventario de' beni del minore, e dal rendimento de' conti del curatore si è rilevato, che non vi sono nè denari, nè mobili, nè crediti, nè entrate maturate o da maturare, nè altri effetti sufficienti a pagare questo debito. Terzo, che fra i fondi si alieni quello che reca minor pregiudizio, e che non eccede il valore del debito da pagarsi. Quarto, che la vendita si faccia all' incanto col decreto del giudice, e dopo i termini legali, con premettersi le notificazioni per avvertirne le persone interessate ed invitate i maggiori obblatori. Quinto, che finalmente tutto il prezzo della vendita sia impiegato per pagare i debiti (b).

„ (b) Quod si forte æs alienum tantum erit, ut ex re-
 „ bus cæteris non possit exsolvi, tunc prætor urbanus
 „ vir clarissimus aseat, qui pro sua religione æstimet
 „ quæ possint alienari, obligarive debeant, manere pu-
 „ pillo actione, si postea potuerit probari obreptum esse
 „ prætori. l. 1. §. 2. ff. de reb. eor. qui sub. tut.

„ Non passim tutoribus, sub obtentu æris alieni, per-
 „ mitti debuit venditio. Namque non esse viam eis di-
 „ stractionis tributam: & deo prætori arbitrium hu-
 „ jus officio imprimis hoc convenit, excutere an allunde

„ pos-

„ possit pecunia ad extenuandum æs alienum expediti.
 „ Quærere ergo debet an pecuniam pupillus habeat; vel
 „ in numerato, vel in hominibus quæ conveniri possunt,
 „ vel in fructibus conditis, vel etiam redditum ipse atque
 „ obventicuum: item, requirat, num aliæ res sint præ-
 „ ter prædia quæ distrahi possunt, ex quorum prædio æri
 „ alieno satisfieri possit. Si igitur deprehenderit, non
 „ posse aliunde exolvi quam ex prædiorum distractione,
 „ tunc permittere distrahi, si modo urgeat creditor, aut
 „ usurarum modus parendum æri alieno suadeat. l. 3. §.
 „ 9. ff. de reb. eor. qui sub tut.
 „ Jubere debet (prætor) edi rationes, itemque syno-
 „ psim bonorum pupillarium. D. l. 5. §. 11.
 „ Et si præses provinciæ decrevit alienandum vel obli-
 „ gandum pupilli suburbanum, vel rusticum prædium,
 „ tamen actionem pupillo, si falsis allegationibus circum-
 „ ventum religionem ejus probare possit, senatus refer-
 „ vavit, quam exercere tu quoque non vetaberis. l. 5.
 „ C. de præd. & al. reb. min.
 „ Manet actio pupillo si postea potuerit probari obre-
 „ ptum esse prætori. l. 5. §. 15. ff. de reb. eor. qui sub.
 „ tut. (1).

35. Se il curatore non si oppone alle istanze de' creditori del minore, o per prevenire o per far rimuovere un sequestro de' suoi beni, venda qualche fondo, senza osservare le formalità legali, il minore potrà domandare di esser restituito *in integrum* (a).

„ (a) Tutor urgentibus creditoribus, rem pupillarem
 „ bonæ fide vendidit, denuntiante tamen matre & em-
 „ ptoribus. Quæro, cum urgentibus creditoribus distracta
 „ sit, nec de sordibus tutoris merito quidpiam dici po-
 „ test, an pupillus in integrum restitui potest? Respon-
 „ di, cognita causa æstimandum; nec idcirco si justum
 „ sit restitui, denegandum id auxilium, quod tutor deli-
 „ cto vacaret. l. 17. ff. de minor. V. l' articolo 24. e gli
 „ articoli 33. e 34.

36. Se

(1) Le formalità per la vendita de' beni de' minori sono le medesime di quelle de' bandi e de' decreti; e con un decreto nelle debite forme si può provvedere alla sicurezza di un compratore de' beni de' minori.

36. Se l'alienazione del fondo di un minore sia soggetta a rescissione, il minore avrà l'azione non solo contro il suo curatore, se questi abbia mancato, ma ancora contro il possessore del fondo alienato (a).

„ (a) Manet actio pupillo, si postea poterit probari
 „ obreptum esse prætori. Sed videndum est, utrum in
 „ rem, aut in personam dabimus actionem. Et magis est
 „ ut in rem detur, non tantum in personam adversus
 „ tutores sive curatores. l. 5. §. 14. ff. de reb. eor. qui sub
 „ tut. V. l'artic. 6. della sez. 1.

37. Se il compratore di un fondo di un minore avesse fatte spese notabili per migliorare questo fondo; come se avesse riedificata ed ingrandita, una casa che minacciava rovina; e se il minore avendo giuste ragioni per far annullare la vendita, ottiene la restituzione *in integrum*, non potrà ricuperare il suo fondo se prima non paga tutte le migliorazioni fattevi, e delle quali non può profittare con perdita del compratore; massimamente nel caso che il suo curatore dovesse essere responsabile di questa vendita, e che fosse in istato di pagare. Imperocchè in quest'ultimo caso il minore dovrebbe essere indennizzato dal curatore (b). Ma se ricupera il suo fondo con rimborsare al compratore le spese fatte, questo rimborso dovrà limi-

„ (b) Vendentibus curatoribus minoris fundum, em-
 „ ptor extitit Lucius Titius, & sex fere annis possedit,
 „ & longe longeque rem meliorem fecit. Quæro, cum
 „ sint idonei curatores, an minor adversus Titium em-
 „ ptorem in integrum restitui possit? Respondit, ex
 „ omnibus quæ proponerentur vix esse cum restituen-
 „ dum; nisi si maluerit omnes expensas, quas bona fide
 „ emptor fecisse approbaverit, ei præstare: maxime cum
 „ sit ei paratum promptum auxilium, curatoribus ejus
 „ idoneis constitutis, l. 39. §. 1. ff. de minor.

tarsi alle sole spese necessarie, escluse le voluttuose; ed il compratore avrà soltanto il diritto di ripigliarsi quelle tali cose, che possono essere separate dal fondo, senza cambiare lo stato in cui questo trovavasi prima della vendita (a).

„ (a) Idem respondit, “ *sumptibus voluptatis causa ab emptore factis adolescentem onerandum non esse* „.
 „ *Quæ tamen ab eodem ædificio ita auferri possunt, ut in facie pristina (id est fuit ante venditionem) ædificium esse possit, emptori auferre permitti oportere,*
 „ *l. 32. §. 5. ff. de adminis. & peric. tut. (1).*

38. Sebbene un minore coll' acquisto di un fondo migliori la sua condizione; tuttavia se la compra siasi fatta a prezzo eccessivo, o gli sia d'aggravio, ne può domandare la rescissione, tanto se ha pagato co' suoi denari, quanto se li ha presi in prestito. Nell' uno e nell' altro caso ricupererà gl' interessi del prezzo pagato; contandosi dal giorno in cui si è fatto il pagamento, con reintegrare il venditore del valore de' frutti percepiti (b); quando non fosse giusto di compensare questi frutti cogl' interessi del prezzo.

„ (b) *Prædium quoque, si ex ea pecunia (quam mutam accepit) plurius quam oporteret emit, ita temperenda res erit, ut jubeatur venditor, reddito pretio, recuperare prædium, ita ut sine alterius damno etiam creditor a juvene suum consequatur. Ex quo scilicet simul*

[(1) V. l' articolo 16. ed i seguenti della sez. 10. del contratto di vendita, e l'artic. 12. e i seguenti della sez. 3. del titolo delle doti.

Ma se il minore, che potesse rientrare nel suo fondo, rimborsando le spese di queste migliorazioni, non avesse il mezzo di far questo rimborso, ed il fondo non fosse stato venduto al suo giusto prezzo, sarebbe giusto che questo compratore, il cui titolo fosse soggetto a rescissione, desse il compimento del prezzo al minore.

„ simul intelligimus quid observari oporteat, si sua pecu-
 „ nia pluris quam oportet emerit. Ut tamen hoc & su-
 „ periore casu venditor qui pretium reddidit, etiam usu-
 „ ras, quas ex ea pecunia percepit, aut percipere po-
 „ tuit, reddat, & fructus quibus locupletior factus est ju-
 „ venis, recipiat. l. 17. §. 1. ff. de minor.

SEZIONE III.

Delle rescissioni per i maggiori.

Per le rescissioni in favore de' maggiori alcune cause sono comuni tanto agli uomini, quanto alle donne, come un inganno o una violenza, usata ne' loro contratti: altre cause sono private ad una data classe di persone. Così, secondo le nostre consuetudini, le donne maritate, benchè di età maggiore, non possono obbligarsi, senza il consenso del marito; anzi secondo le consuetudini di alcuni paesi, questo consenso neppure è bastante. Così un padre di famiglia, il cui figlio; benchè di età maggiore ha preso prestito danaro per dissiparlo in bagordi, se si prova che il figlio abbia questo vizio, può far annullare quest'obbligazione. Anzi lo stesso figlio di famiglia, secondo le circostanze, ha diritto di domandare la rescissione di simili contratti. Per quello poi che concerne le obbligazioni contratte dalle maritate, se n'è parlato sulla nota all'articolo I., sezione I., del titolo *delle persone*; e per ciò che riguarda le obbligazioni contratte da' figli di famiglia, se n'è parlato nella sezione 4. del titolo *degli prestiti e delle*

delle usure. Quì per tanto non si ragionerà che delle rescissioni, che generalmente godono tutte le persone di età maggiore.

Siccome le rescissioni che possono aver luogo in favore delle persone di età meggiorè, sono fondate su i vizj che trovansi negli atti di cui esse si querelano, come sarebbero i due vizj, di cui si è parlato nel titolo *de' vizj delle convenzioni*, quì non istaremo a ripetere quanto si è detto nel medesimo titolo. Basta solo avvertire, che le regole quivì spiegate, debbonsi applicare alle rescissioni in favore delle persone di età maggiore; e che da queste regole derivano tutti i principj di questa materia, tanto che in questo titolo vi resta poco da aggiugnere.

S O M M A R I O.

1. *Se un maggiore possa essere restituito in integrum.*
2. *I vizj de' contratti sono cause di rescissione.*
3. *Se ha luogo la restituzione in caso di frode.*
4. *Da qual giorno corre il tempo accordato per farsi restituire contro un contratto, in caso di frode per parte di uno de' contraenti.*
5. *Restituzione ne' contratti coattivi.*
6. *Restituzione ne' contratti fatti per timore.*
7. *Quale specie di timore può dar luogo alla restituzione.*
8. *Bisogna che il timore sia verisimile.*
9. *Qual prova sia necessaria per domandar la restituzione contro un contratto, che si pretende fatto per timore.*

10. Se il timor di un' accusa possa dar luogo alla restituzione.
11. Dolo tra coeredi.
12. Rescissione di una divisione.
13. Rescissione di una vendita per la lesione nel prezzo.
14. Se la restituzione per semplice lesione possa aver luogo in vantaggio di un maggiore, quando un minore vi ha il medesimo interesse.
15. Restituzione per l' assenza o per altra giusta causa.
16. Se le dilazioni accordate per domandare la restituzione possono aver luogo contro un esiliato.
17. Chi sia restituito contro un contratto di vendita.
18. Se il fidejussore sia discaricato, allorchè il compratore ha ottenuta la restituzione contro un contratto di vendita.

I maggiori non godono del medesimo privilegio de' minori. La restituzione *in integrum* stabilita in favore di quest'ultimi, non ha luogo in favore de' primi (a).

„ (a) *Illud inspiciendum est num inofficiosi querelæ; vel polam, vel tacita dissimulatione sit renuntiatum, nec hoc autem in tuam personam cadere posse, auxilium quod ætati impertitur ostendit. l. illud li. ff. de in integrum restitut.*

2. Questa regola generale si eccettua ne' contratti, ne' quali se concorre qualche vizio, il maggiore ha dritto per essere restituito *in integrum*. Perciò compete al maggiore questa restituzione in un' obbligazione contratta in tempo
ch'

ch'era pazzo, oppure quando gli era stata interdotta l'amministrazione de' beni. Similmente un maggiore che ha stipulato un obbligo perchè vi è stato indotto con qualche frode, o perchè vi è stato forzato con qualche violenza usatagli dalla parte, otterrà la rescissione di tutti gli atti, che sono stati accompagnati da alcune di queste circostanze (a), secondo le regole spiegate nel titolo *De' vizj delle convenzioni*.

„ (a) Si autem mihi persuaseris, ut repudiem hereditatem quasi minus solvendo sit, vel ut optem servum, quasi melior eo in familia non sit: dico de dolo dandam, si callide hoc feceris. Item, si tabulæ testamenti, ne de inofficioso diceretur suppressæ sint, mox mortuo filio prolatae; hæredes filii adversus eos qui suppresserunt, & lege Cornelia & de dolo posse experiri, l. si quis 9. §. o autem 1. & §. item 2. ff. de dolo.

3. La principal ragione, che dà al maggiore il dritto della restituzione *in integrum* nel caso che sia stato indotto ad acconsentire ad un atto con qualche frode, si è perchè non è giusto che chi ha praticata questa frode, goda del frutto della sua cattiva fede. (b). Da ciò si rileva che la restituzione *in integrum* accordata a' maggiori è diversa da quella di cui godono i minori. La restituzione de' minori è stata semplicemente stabilita in favor loro; ma la restituzione de' maggiori è stata introdotta, non tanto in favore de' maggiori medesimi, quanto in odio di coloro, che danno luogo alla rescissione de' contratti, per essersi serviti di mezzi illeciti. Un maggiore poi per far rescindere un con-

„ (b) Ideo autem hanc exceptionem prætor proposuit, ne cui dolus suus per occasionem juris civilis contra naturalem æquitatem profit. l. quo Lucidius 1., §. ideo ff. de doli mali & metus exceptione.

tratto non basta che provi nel contratto il concorso di qualche frode; ma è necessario che dimostri che la frode è provenuta da colui contro il quale domanda la rescissione. Sarebbe cosa ridicola il domandare la rescissione di un contratto, con allegare di esservi ridotto per la frode, praticata da un terzo che non aveva alcun interesse nel contratto (a).

„ (a) Et quidem illud adnotandum est, quod specialiter exprimendum est de cuius dolo quis quærat: non in rem, si mea re dolo malo factum est; sed sic, si in ea re nihil dolo malo actoris factum est. Docere igitur debetis qui obicit exceptionem, dolo malo actoris factum, nec sufficiet ei ostendere in re esse dolum, *l. palam 2. ff. sequitur §. 1. de doli mali & motus exceptione*.

4. Il tempo accordato per farsi restituire contro un contratto nel caso di frode, non comincia a correre se non dal giorno, in cui si è scoperta la frode.

5. Quando un contratto è stato fatto per forza, ha parimenti luogo la restituzione, ancorchè fosse stato fatto da un maggiore (b). Ma se il contratto fosse stato ratificato con un atto posteriore, non avrebbe più luogo la restituzione. Perciò chi ha pagato volontariamente una cambiale che pretende aver fatta per forza, non può domandare la restituzione, anche perchè il pagamento dimostra che la cambiale è stata fatta volontariamente e senza violenza (c).

„ (b) Venditiones, donationes, transactiones quæ per potentiam extortæ sunt, præcipimus infirmari, *l. venditiones 12. C. de hi qui vi*.

„ (c) Cum re non solum cavisse, verum etiam solvisse pecuniam confitearis, qua ratione ut vim passus restitui quod illatum est postules perspicere non potest, quando verisimile non sit ad solutionem te properasse

„ se omiffa querela de chirografo , utpote per vim ex-
 „ torto , nifi & in folvendo vim te paffum dicas , *l. cum*
 „ *te 2. C. de his qua vi .*

6. Il timore è anche una delle caufe che dan-
 no luogo alla reftituzione (a) .

„ (a) Celfus , libro decimo quinto *Digeforum* , fcripfit :
 „ eum qui metu verborum , vel aliquo timore coactus
 „ fallens adierit hereditatem , five liber fit , heredem non
 „ fieri placet , five fervus fit , dominum heredem non fa-
 „ cere , *l. qui in aliena 6. §. Celfus 7. ff. de acquirenda*
 „ *vel amitt. hered.*

„ Quod metus caufa gefum erit , nullo tempore præ-
 „ tor ratum habebit , *l. fi mulier 21. §. quod metus 1. ff.*
 „ *quod metus caufa .*

7. Per ottenere la reftituzione contro un con-
 tratto , fotto pretefto ch'è ftato fatto per timo-
 re , bisogna che il timore fia per un pericolo
 reale (b) .

„ (b) Metum autem præfentem accipere debemus , non
 „ fufpicionem inferendi ejus , & ita Pomponius libro vi-
 „ gefimo otfavo fcribit : ait enim metum illatum acci-
 „ piendum id eft fi illatus eft timor ab aliquo : denique
 „ tractat , fi fundum meum derelinquero , audito quod
 „ quis cum armis veniret , an huic edicto locus fit , &
 „ refert Labeonem exiftimare edicto locum non efle , &
 „ unde vi interdictum ceflare , quoniam non videor vi
 „ dejectus , qui dejici non expectat , fed profugit ; aliter
 „ atque fi poftea quam armati ingreffi funt , tunc difcel-
 „ fi , huic enim edicto locum facere : idem , ait , & fi
 „ forte adhibita manu in meo folo per vim ædifices ,
 „ & interdictum quod vi aut clam , & hoc edictum lo-
 „ cum habere : fcilicet quoniam metu patior id te face-
 „ re : fed etfi per vim tibi poffeffionem tradidero , dicit
 „ Pomponius hoc edicto locum efle , *l. metum autem 9.*
 „ *ff. quod metus caufa .*

8. Il provare che il contratto ha avuto per
 principio il timore , appartiene a colui che do-
 manda di effere reftituito per quefta caufa . E'
 neceffario ancora che le prove sieno chiare e
 precise ; poichè non fi presume tanto facilmente
 che

che una persona sia stata violentata a stipulare un contratto. Vi sono ancora circostanze che in certi casi esigono prove più evidenti. Quindi se l'obbligo sia stato fatto in un luogo, dove si poteva impedire la violenza con ricorrere a magistrati, non si presumerà facilmente che il contratto sia stato fatto per forza; se un contratto si sia fatto in presenza di molti amici che potevano impedire la violenza, non si presumerà che vi sia stato timore (a).

„ (a) Non erit verisimile compulsus in urbe inique
 „ indebitum solvisse, eum qui claram dignitatem se ha-
 „ bere prætendebat; cum potuerit jus publicum invoca-
 „ re, & adire aliquem potestate præditum, qui utique
 „ vim eum pati prohibuisset, *l. non erit 23. in principio*
 „ *ff. quod metus causa*.

„ Transactionem quæ domini translatione vel actione
 „ peracta seu perempta finem accepit, cum ea amicis
 „ etiam intervenientibus revera ostenditur processisse,
 „ metus velamento rescindi postulantis professio detegit
 „ improbitatem. *l. transactionem 35. C. de transactionibus*.

9. Non si può domandar la restituzione contro un contratto sotto pretesto di semplici minacce (b):

„ (b) Metum non iactationibus tantum vel contestatio-
 „ nibus, sed atrocitate facti probari convenit. *l. metum*
 „ *9. C. de his qua vi*.

10. Il timore di un'accusa già intentata o minacciata non dà luogo alla restituzione (c).

„ (c) Accusationis institutæ vel futuræ metu alienatio-
 „ nem seu promissionem factam rescindi, postulantis impro-
 „ bum est desiderium. *l. accusationis 10. ff. de his qua vi*.

11. Se fra due coeredi, un di loro non ha alcuna notizia degli effetti ereditarij, nè de' documenti appartenenti all'eredità; e se l'altro che ha tutte queste notizie abusando dell'ignoranza in cui vive il suo coerede, lo induce a stipular seco un contratto, senza dargli la parte degli ef-
 fatti

fatti che gli toccherebbero e ch'esso gli occulta; il coerede che sarà stato pregiudicato con quest'inganno potrà far annullare il tutto, e ripetere ancora i danni e gl'interessi che potranno aver luogo, secondo la qualità del fatto. E ciò quando ancora si trattasse di una transazione, quando sia evidente ch'essa ha avuto origine da un inganno (a).

„ (a) Qui per fallaciam coheredis, ignorans universa
 „ quæ in vero erant, instrumentum transactionis, sive
 „ Aquiliana stipulatione interpoluit, non tam paciscitur,
 „ quam decipitur, l. 9. §. 2. ff. de transact.

12. Se in una divisione fra persone di età maggiore siavi lesione enorme, la parte lesa potrà domandare una nuova divisione, ancorchè non siavi stato dolo, nè mala fede per l'altra parte (b).

„ (b) Majoribus etiam, per fraudem, vel dolum, vel
 „ perperam sine iudicio factis divisionibus; solet subve-
 „ niri. Quia in bonæ fidei judiciis, quod inæqualiter fa-
 „ ctum esse constiterit, in melius reformabitur. l. 3. C.
 „ comm. utr. jud. tam fam. arc. Co. V. P' articolo 9. del-
 „ la sezione 6. delle convenzioni.

13. Un maggiore farà parimente rescindere una vendita, quando abbia venduto la metà meno del giusto prezzo, secondo le regole che sono state spiegate a suo luogo (1).

14. Se un maggiore ed un minore abbiano contratto un medesimo obbligo, potrà quest'ultimo ottenere la restituzione *in integrum* a titolo di lesione, quando questa sia di tal natura, che non possa farsi valere in favore del maggiore; nè il maggiore potrà godere del privilegio ac-

cor-

(1) V. la sez. 9. del contratto di vendita.

cordato al minore, sebbene la restituzione cada sul medesimo oggetto (a).

„ (a) Nec si major viginti quinque annis foror vestra
 „ fuit, vobis non mandantibus, nec ratam transactioni-
 „ bus habentibus de jure vestro quicquam minuire po-
 „ tuit. Nam si cognitis quæ gessit his consensum post
 „ viginti quinque annos ætatis commodastis, quamvis
 „ illa minor proportionem suam restitutionis auxilium im-
 „ plorare possit, vobis tamen ad communicandum edicti
 „ perpetui beneficium jus ætas patrocinari non potest,
 „ *l. unica C. si in communi.*

15. Un maggiore non solo può far rescindere un contratto, quando vi abbia luogo la rescissione; ma può ancora far riparare quanto è stato fatto senza sua saputa, quando vi sia il suo pregiudizio, e concorra un motivo legittimo per farlo annullare. Perciò un maggiore assente, non soggiace alla prescrizione, conforme si è avvertito a suo luogo. Perciò un assente, ch'è stato condannato in contumacia per qualche accusa, è ammesso alle difese, se comparisce. In generale i maggiori possono far riparare qualunque ingiustizia patita in un tempo, in cui non erano in istato di far valere i loro dritti, e di difendersi da un'intrapresa a danno loro. E ciò tanto se si tratti di ricuperare i beni usurpatigli, quanto di riparare qualche perdita, o di riacquistare qualche dritto, come una eredità, un legato ec. In tutti questi casi si provvederà all'indennità del maggiore, a misura della causa su cui si fonda la sua pretesione, e secondo le circostanze, esaminate co' principj di una ragionevole equità; avvertendo però che il maggiore non profitti col pregiudizio di un terzo della sua assenza, o di altra causa che può

può farlo restituire ne' suoi antichi dritti (a).

„ (a) Hujus edicti causam nemo non justissimam esse
 „ confitebitur. Læsum enim jus per id tempus quo quis “
 „ reipublicæ operam dabat vel adverso casu laborabat, „
 „ corrigitur, nec non & adversus eos succurritur ne vel
 „ oblit, vel pro sit quod evenit. l. 1. ff. ex quib. major.

„ Item, si qua alia mihi justa causa esse videbitur,
 „ in integrum restituam, quod ejus per leges, plebiscita,
 „ senatusconsulta, edicta decreta principum, licebit, D.
 „ l. in f.

„ Hæc clausula (si qua alia mihi justa causa videbi-
 „ tur) edictam inserta est necessario. Multi enim casus
 „ evenire potuerunt, qui deferrent restitutionis auxilium
 „ nec singulatim enumerari potuerunt. Ut quoties æqui-
 „ tas restitutionem suggerit, ad hanc clausulam erit de-
 „ scendum. l. 26. §. 9. eod.

„ Et si ve quid amiserit, vel lucratus non sit, restitu-
 „ tio facienda est: etiam si non ex bonis quod amissum sit,
 „ l. 27. eod.

„ In contractibus qui bonæ fidei sunt, etiam majori-
 „ bus officio judicis cautela cognita, publica jura subve-
 „ niunt. l. 3. C. quib. ex caus. maj. in int. rest.

„ Si propter officium legationis ad me bona fide factæ,
 „ absens & indefensus condemnatus es; instaurationem
 „ judicii jure desideras, ut ex integro defensionibus tuis
 „ utaris. l. 1. eod.

„ Absentia ejus qui reipublicæ causa abest, neque alii
 „ damnosa esse debet, l. 140. ff. de reg. jur.

„ Quemadmodum succurrit (prætor) supra scriptis per-
 „ sonis, ne capiantur: ait & adversus ipsas succurrit, ne
 „ capiant, l. 11. ff. ex quib. caus. mat. V. l'artic. 6. del-
 „ la sez. 5. del possessio (1).

16. Le

(1) Non si è messo in questo articolo ciò che riguar-
 da l'effetto dell' assenza de' maggiori secondo l' uso del
 diritto romano per rapporto alle sentenze, pronunziate
 contro d' essi. Dapoichè in Francia gli assenti potendo
 essere citati, come viene stabilito dalle consuetudini, e
 potendo appellare contro le sentenze pronunziate in tem-
 po della loro assenza, dopo che sono stati citati, non è
 in uso la restituzione contro le sentenze.

16. Le dilazioni accordate dalla legge per poter domandare la restituzione *in integrum*, corrono contro gli esiliati ed i banditi (a).

„ (a) Papinianus libro secundo responforum ait : exuli re-
 „ li reverso non debere prorogari tempus in integrum re-
 „ stitutionis statutum , cum potuerit adire prætorem per
 „ procuratorem . l. Papinianus 20. ff. de minoribus .

17. Colui ch'è restituito contro una vendita, non deve essere garante della vendita (b).

„ (b) Postquam in integrum ætatis beneficio restitutus
 „ es periculum evictionis emptori , cui prædium ex bonis
 „ paternis vendidisti , præstare non cogeris . l. postquam
 „ C. 1. de fidejuss. min.

18. Se taluno abbia dato malleveria in una vendita, la restituzione accordata al venditore, non impedirà al compratore di agire contro il fidejussore (c).

„ (c) Sed ea res fidejussores qui pro te intervenerunt ,
 „ excusare non potest . l. postquam 1. C. de fidejuss. min.

L E

LEGGI CIVILI

N E L L O R

O R D I N E N A T U R A L E

L I B R O P R I M O .

P A R T E S E C O N D A .

 D E L L E S U C C E S S I O N I .

P R E F A Z I O N E .

Che contiene diverse osservazioni e molti principj, importanti a sapersi nelle materie di questa seconda parte .

I. Perchè siensi distinte le successioni dagli obblighi.

Abbiam distinta la materia delle successioni da quella delle obbligazioni, delle quali si è trattato nella prima parte, perchè sebbene le successioni vadano unite ad una specie di obbligazione, come quella dell'erede verso i creditori ed i legatarij del testatore, e come le reciproche obbligazioni de' coeredi; tuttavia non era

Domat Tomo VI.

I a pro.

a proposito di contemplare la successione sotto la veduta delle obbligazioni cui possono andare unite, perchè queste tali obbligazioni sono accidentali, nè formano l'essenza delle successioni, ma ne sono soltanto gli accessorj. Anzi può darsi il caso che in una successione non vi sia obbligazione, come allorchè si tratta di un solo erede, o di una eredità senza debiti, senza legati, senz'altri pesi. All'incontro nella materia compresa nella prima parte, come i contratti, la tutela, l'ufficio del curatore, l'amministrazione degli affari pubblici, l'obbligazione vi è inseparabilmente annessa di lor natura; e tutte queste materie formano altrettanti obblighi e vincoli, di cui la provvidenza divina si serve per mantenere gli uomini di tutti i paesi nello stato sociale, nella stessa guisa che le successioni tendono a perpetuarne la durata (1); per questa ragione si è dovuto distinguere le successioni da tutte le altre materie, perchè esse appartengono ad un'altra classe, che deve avere il suo luogo separato.

II. *Necessità delle successioni, e come esse sieno state regolate dalle leggi.*

Le successioni sono le maniere, con cui i beni, i dritti ed i pesi de' defonti passano a colui che subentra in luogo loro.

E'

(1) V. il cap. 14. del trattato delle leggi, n. 2.

E' chiaro che le successioni sono naturali nella società; e si vede bene qual sia stata la necessità di trasmettere l'uso dei beni da una generazione all'altra. Ma non è chiara egualmente la maniera, con cui deve regolarsi questo passaggio di beni, e qual ne sia l'ordine naturale; cioè se quest'ordine sia tale di sua natura che i beni del defonto debbano interamente passare a' suoi figli, ed in mancanza di figli a' parenti più prossimi; oppure se chi muore possa disporre di tutti o di una porzione de' suoi beni in favore di un estraneo; come pure se possa esservi altra maniera di far passare i beni da una generazione all'altra successivamente. Nel supposto che fin da quando gli uomini cominciarono a vivere in società, avessero messe in esame le maniere di trasmettere i beni da una generazione all'altra, tre erano le maniere principali che potevano proporsi, fra le altre a cui si poteva pensare in questa discussione.

La prima maniera era di considerare tutti i beni come perfettamente comuni a tutti, riconoscendo il dritto di proprietà in que'soli beni, che ciascuno consumerebbe per suo uso. Ed in questa ipotesi, qualsivoglia fossero i mezzi addottati per regolare questa comunione di beni, non vi sarebbero stati al mondo nè eredi, nè successioni, conforme non vi sono nelle comunità regolari, in cui tutti i beni appartengono al corpo, senza che gl'individui posseghino alcuna cosa del proprio.

Le altre due maniere suppongono, che tutt'i beni non fossero comuni fra di noi; ma che

ciascuno potesse goderne la proprietà. L'una per mezzo delle successioni legittime, denominate così perchè fanno passare tutti i beni di chi muore senza averne disposto, alle persone che le leggi vi chiamano per la parentela, secondo il loro ordine di discendenti, ascendenti, collaterali. L'altra delle successioni testamentarie, che fanno passare i beni de' defonti alle persone, in favore delle quali hanno essi testato.

Di queste tre maniere, la prima che stabilisce una perfetta comunione de' beni, sarebbe così piena d'inconvenienti, che se ne vede a colpo d'occhio l'impossibilità. Imperocchè siccome le massime di giustizia e di equità, che dovrebbero essere la guida della condotta di ogni individuo, non sono un bene comune; così la comunione universale di tutti i beni sarebbe un sistema impossibile a realizzarsi fra tanti associati, così pieni di amor proprio. Inoltre sarebbe una cosa ingiusta ed egualmente impossibile, che i beni fossero comuni a' buoni ed a' cattivi, a chi ama la fatica ed agli infigardi, a chi sapesse farne un buon uso ed una giusta parte, ed a chi non avesse la fedeltà necessaria per conservarli alla società, nè la prudenza per servirsene, e che perciò non farebbe altro che consumarli e dissiparli. In conseguenza la perfetta comunione de' beni, che avrebbe potuto esser giusta ed eseguibile fra uomini perfettamente giusti, conservati nello stato d'innocenza ed esenti da ogni passione, sarebbe ingiusta chimerica e piena d'inconvenienti fra uomini della nostra tempra. Sarebbe poi un assurdo il voler

citare in esempio le associazioni che veggiamo fra gl' individui delle comunità regolari, per tirarne una conseguenza dell' associazione universale di tutta una nazione, di tutto un popolo ed anche di una sola città. Le comunità regolari sussistono perchè non sono composte di famiglie diverse, alle quali bisogni dare un mantenimento proporzionato alla condizione ed al numero degl' individui; ma sono composte di semplici particolari tutti subordinati ad un superiore, senz' avere alcuna parte nell' amministrazione dei beni e degli affari, e senza potere fare altro uso de' beni e della libertà medesima, che quello che vien loro accordato dalle regole dell' istituto da essi professato; il che sarebbe impossibile a mettersi in pratica in un corpo composto di molte famiglie.

III. *Delle due sorte di successioni, che chiamansi legittime o testamentarie.*

Giustamente pertanto non vi è governo regolato con qualche buon ordine, in cui siasi posta in uso la perfetta comunione de' beni; ma all' incontro si sono adottate le due altre spezie delle successioni, cioè le testamentarie, e le legittime che chiamansi ancora *ab intestato*, perchè esse hanno luogo in mancanza di testamento; e si è formato un misto differente di queste due maniere, perchè siccome amendue sono fondate nell' ordine sociale, e sono state ricevute per tutti i paesi; e siccome l' una deroga all' altra reciprocamente, perciò sono state conciliate in

diverse maniere, conforme sarà spiegato a suo luogo.

IV. *Ordini delle successioni legittime.*

Tre sono gli ordini delle successioni legittime, i quali corrispondono ai tre ordini delle persone, che dalle leggi sono chiamate alla successione. Il primo è quello dei figli e degli altri discendenti: il secondo dei padri e degli altri ascendenti: il terzo de' collaterali, che sono i fratelli, e sorelle e gli altri parenti più prossimi. Chiamansi poi collaterali, perchè siccome i discendenti e gli ascendenti stanno sotto una medesima linea, così i fratelli e tutti gli altri parenti più remoti stanno fra loro uniti, a lato dei discendenti e degli ascendenti, ciascuno nella sua linea sotto i rispettivi ascendenti, da cui prendono una medesima origine.

Il primo di questi tre ordini, che chiama i figli alla successione del padre e della madre è tutto naturale, come un effetto dell'ordine della divina provvidenza che dà la vita agli uomini, facendosi nascere da' loro genitori; poichè, essendo la vita un dono che rende necessario l'uso de' beni temporali, e dando Dio questi beni come un secondo beneficio, che va congiunto al primo è naturale, ch'essendo i beni un accessorio della vita, i beni de' genitori passino a' loro figli come un accessorio della vita medesima. Questa regola che deriva egualmente dalle leggi umane, è così giusta e così naturale, che sta scolpita in tutt' i cuori (1).

Il

(1) V. nel cap. 3. del trattato delle leggi, n. 3.

Qui

Il secondo ordine, che chiama gli ascendenti alla successione de' discendenti, non è naturale, come il primo che fa succedere i discendenti agli ascendenti; poichè siccome è conforme all'ordine naturale che i figli sopravvivano a' genitori, così è contro quest'ordine che i genitori sopravvivano a' loro figli. Ma dandosi questo caso, ripugnerebbe all'equità naturale, che i genitori fossero privi della consolazione di succedere a' loro figli, e soffrissero nel tempo stesso la perdita delle persone ad essi care, e quella de' loro beni (1): e la medesima ragione che unisce al beneficio della vita quello de' beni temporali, e che fa che i figli ricevano l'uno e l'altro da' loro genitori, richiede ancora che quando gli ascendenti sopravvivono a' discendenti che muo-

Qui egreditur de utero tuo ipsum habebis heredem *Genes. 15. 4.* Si filii & heredes *Rom. 8. 17.* Bonus relinquit heredes filios & nepotes. *Prov. 13. 22.* Ratio naturalis, quasi lex quædam tacita, liberis parentum hereditatem addicit, veluti ad debitam successionem eos vocando. Propter quod & in jure civili suorum heredem nomen eis indictum est; ac ne judicio quidem parentis, nisi meritis de causis, summoverti ab ea successione possunt, *l. 7. ff. de bon. damn.*

(1) Non sic parentibus liberorum, ut liberis parentum debetur hereditas. Parentes ad bona liberorum ratio miserationis admittit: liberos naturæ simul & parentum commune votum, *l. 7. §. 1. ff. si tab. test. nul. ext. unde lib.* Ne & filiarum amissæ & pecuniæ damnum sentiret; *l. 6. ff. de jure dot.* Non enim etsi parentibus non debetur filiorum hereditas, propter votum parentum, & naturalem erga filios charitatem, turbato tamen ordine mortalitatis, non minus parentibus, quam liberis pie relinqui debet. *l. 15. ff. de inoff. test.*

muojono senza i figli, non sieno privi de' loro beni. Imperocchè i figli e gli altri discendenti avendo ricevuta la vita da' loro genitori, i beni de' figli sono naturalmente destinati per la necessità della vita di coloro da' quali hanno ricevuta la propria. Perciò la successione degli ascendenti a' discendenti, in un certo modo nasce dal dritto naturale, del pari che quella de' discendenti agli ascendenti: ed amendue sono una conseguenza dello stretto rapporto fra queste persone, e degli scambievoli doveri che Iddio impone loro; poichè uno de' principali effetti di questo rapporto e di questi doveri si è stato che le leggi de' Romani, anche prima ch'essi conoscessero la vera religione, considerassero i beni de' genitori, come proprj de' loro figli, e quelli de' figli come proprj de' genitori, e riguardassero le loro successioni reciproche, non tanto come un'eredità che fa loro acquistare un nuovo diritto, quanto come una continuazione di quel diritto che sembrava renderli scambievolmente padroni de' loro beni (1).

Su questa equità naturale, che chiama gli ascendenti alla successione de' discendenti, e che
è

(1) In suis heredibus evidentius apparet continuationem domini eo rem perducere, ut nulla videatur hereditas fuisse, quasi olim hi domini essent, qui etiam vivo patre quodammodo domini existimantur. L. 11. ff. de lib. & post.

Largius tempus parentibus liberisque petendæ bonorum possessionis, tribuitur: in honorem sanguinis videlicet, quia arctandi non erant, qui pene ad propria bona veniunt. L. 1. §. 12. ff. de success. ed.

è stata adottata dal dritto romano, convien osservare, che per un altro principio di equità le consuetudini di Francia hanno fatta una regola, che i beni proprj acquistati per successione non risalgono: vale a dire, che il padre e gli altri ascendenti paterni non succedono a' beni de' loro discendenti, che son loro venuti per il lato materno, e che chiamansi beni proprj materni; e che le madri e gli altri ascendenti materni non succedono a' beni de' loro discendenti che sono ad essi venuti per il lato paterno, e che chiamansi beni proprj paterni. Questa regola viene in conseguenza di un'altra delle medesime consuetudini, la quale vuole che i beni proprj paterni spettino agli eredi consanguinei più prossimi per parte di madre. Una tal regola che ordinariamente si esprime in questi termini, *paterna paternis, materna maternis*, è fondata sul medesimo diritto naturale, che fa ereditare i beni a' congiunti poichè gli eredi consanguinei, che ereditano questi beni, s'intendono naturalmente quelli che sono della famiglia da cui provengono i beni. Il che rende giusta la regola che priva gli ascendenti della proprietà de' beni di un discendente da un altro ceppo; affinchè i beni paterni non risalissero agli ascendenti materni, e i beni materni agli ascendenti paterni, che con trasmetterli a' loro eredi, ne privassero quelli della famiglia, da cui provenivano questi beni. Ma queste consuetudini lasciano agli ascendenti i mobili e gli acquisti de' loro discendenti, ed i beni proprj venuti dal loro ceppo, coll'usufrutto de' beni venuti dall'altro ceppo. La
qual

qual cosa ha due effetti: l'uno di conservare i beni delle famiglie da cui provengono: l'altro di provvedere a ciò che l'equità richiede per gli ascendenti.

Il terzo ordine delle successioni legittime, che è quello de' collaterali, si fonda sulla medesima equità naturale che chiama alle successioni gli ascendenti ed i discendenti; poichè i beni che debbono passare dal defonto a' suoi discendenti o in mancanza di questi, a' suoi ascendenti, passano naturalmente a quelli che rappresentano questi ascendenti, e che da loro ripetono l'origine comune con il defonto. Perciò si può dire in generale di queste tre sorte di successioni de' discendenti, degli ascendenti e de' collaterali, che tutte le persone, le quali sono per nascita comprese in uno di questi ordini, sono considerate come una famiglia, alla quale la provvidenza aveva destinato i beni di coloro che la compongono, per farli passare dall'uno all'altro successivamente, secondo il grado della loro prossimità. Questa successione per la prossimità è così naturale, ch'è stata confermata dalla legge mosaica, dettata da Dio medesimo (1).

Per un altro principio di equità nella successio-

(1) Homo cum mortuus fuerit absque filio ad filiam ejus transibit hereditas, si filiam non habuerit, habebit successores fratres suos. Quod si & fratres non fuerint, dabitur hereditatem fratribus patris ejus. Sin autem nec patruos habuerit, dabitur hereditas his qui ei proximi sunt. Eritque hoc filiis Israel tantum legge perpetua. Num. 27. 8.

sione de' congiunti, il quale è una conseguenza del primo, si può aggiungere, che quando non vi fosse altra legge per le successioni che la volontà di chi dispone de' suoi beni, sarebbe giusto e naturale che ognuno chiamasse i suoi congiunti alla successione, se non vi fossero ragioni particolari che obbligassero ad altre disposizioni. Imperocchè il vincolo, che la nascita mette tra gli ascendenti, i discendenti e i collaterali, essendo il primo da Dio formato tra gli uomini per unirli in società, e per attaccarli a' doveri di un reciproco amore, ciascuno deve considerare nella scelta dell'erede le persone verso le quali Dio l'obbliga per questo primo legame più che verso le altre, e non privarle de' suoi beni senza giuste cause. Quindi si può dire che le successioni legittime derivano tutte dall'ordine naturale che chiama i congiunti, per diritto di sangue, e perchè restino i beni nelle famiglie, e per l'amore che loro debbono quelli che dispongono dei propri beni, qualora non ne sieno indegni, e quando altri motivi ragionevoli non rendono giuste altre disposizioni. Su questa equità son fondate le nostre consuetudini, le quali vogliono che i beni rimangano nelle famiglie in maniera che non permettono di disporre di tutt' i beni, in pregiudizio de' collaterali anche i più remoti, che si osserverà in appresso.

V. Origine delle successioni testamentarie.

Anche le successioni testamentarie si fondano
nell'

nell'ordine della società, e si possono in quest'ordine osservare diverse cause, che rendono giusta la libertà di disporre de' proprj beni con un testamento. Quindi può avvenire che uno non abbia congiunti, o che quelli che ha, siansi renduti indegni di succedergli, in tal caso è chiara l'equità di un testamento. Così una persona che avesse pochi beni venutile da qualche donazione, o dal soccorso di un benefattore che si trovasse in necessità, porrebbe giustamente dargli o tutti i suoi beni, o una parte, e privarne i collaterali lontani, che fossero ricchi. Inoltre è giusto che coloro, i cui eredi presuntivi fossero forestieri, che chiamansi *aubains*, e perciò incapaci di succedere, possano disporre de' loro beni in favore di altre persone. I bastardi non avendo la nascita legittima che viene dal matrimonio, non hanno congiunti che possano loro succedere; e se non hanno figli legittimi, non possono avere erede *ab intestato*, neppure se si trattasse della loro madre; in guisa ch'è giusto che possano disporre de' loro beni con un testamento. Finalmente è giusto in generale, che ogni persona capace di disporre de' proprj beni, poss'adempire a' doveri della gratitudine, e ad altri doveri che l'obblighino a dare, se non tutti i suoi beni almeno una parte, ad altre persone che non sono suoi eredi legittimi. E questa libertà di disporre ha luogo principalmente per i beni che un testatore ha acquistati colla sua fatica e colla sua industria. Perciò Giacobbe dispose delle spoglie che aveva colle sue armi ri-

por-

portate sugli Amorrei, in favore di Giuseppe, escludendone gli altri suoi figli (1).

Da tutte queste considerazioni si può dedurre, che siccome le successioni legittime sono naturali nell'ordine della società; così le disposizioni a causa di morte, o di tutti i beni o di una parte, riconoscono da quest'ordine medesimo la loro giustizia e la loro equità; e vedesi ancora che i testamenti sono autorizzati dalla legge divina (2).

VI. Conciliazione dell' uso de' testamenti colle successioni legittime.

Siccome tanto la successione de' parenti, quanto quella degli eredi testamentarij si fonda nell'ordine naturale, perciò queste due specie di successioni veggonsi adottate da tutte le nazioni culte. Ma s'è cosa giusta e conforme all'ordine naturale, che le successioni passino a' parenti più prossimi, che sono chiamati dalla legge, come mai può esser cosa giusta e conforme all'ordine naturale, che i parenti ne sieno spogliati da un erede istituito nel testamento? E come le leggi, le quali chiamano i congiunti alle successioni, avranno soltanto il loro effetto quando non vi sono

(1) Do tibi partem unam extra fratres tuos; quam tuli de manu Amorrhæi in gladio & arcu meo. *Genes.* 48 12.

(2) Hominis confirmatum testamentum nemo spernit, aut superordinat. *Galat.* 3. 15. *Hebr.* 9 16. & seq. *V. Genes.* 48 5 4. *Reg.* 20 1. *Isai.* 38 1.

sono disposizioni che li privano? E se queste leggi derivano dal diritto naturale, non sarà egli giusto che esse abbiano il loro effetto indipendentemente dalla volontà di coloro che hanno beni da lasciare dopo la lor morte, o che almeno non possono privare i loro congiunti, se non di una parte della loro successione.

Tutti quelli che han fatto leggi per regolare le successioni, hanno senza dubbio esaminato tal questione; poichè hanno conosciuta l'equità naturale che chiama i congiunti alle successioni, ed hanno parimenti conosciuto esser giusto di permettere a coloro che hanno beni, di disporre dopo la loro morte. Perciò avendo tutti osservata la contraddizione, cui sembra condurre l'uso di questi due principj, hanno dovuto esaminare in tutti questi aspetti, in qual maniera conciliarsi (1).

Non hanno ignorato, che per fare un giusto uso di questa due leggi, devesi riguardare quella, che chiama gli eredi consanguinei, come una prima regola generale che dà loro tutt' i beni delle successioni, quando non vi sia alcuna giusta causa di privarli. Dal che ne viene, che quando hanno essi permesso di disporre o di tutt' i beni o di una parte, han supposto che chi sceglie altri eredi che non sono suoi consanguinei, e dà una parte de' suoi beni ad altre persone

(1) V. nel trattato delle leggi, cap. 11. n. 7. e n. 31.

sone deve avere considerazioni particolari che l'obbligano a disporre della sua successione diversamente che ne disporebbe la legge. Imperocchè non si è preteso di favorire le disposizioni irragionevoli, e che avessero solo per principio una passione o un capriccio, e lasciare una libertà indiscreta per ogni sorte di disposizioni giuste o ingiuste; giacchè il buon ordine non permette neppure in vita le disposizioni contrarie all'onestà ed a' buoni costumi; ragione per cui si vieta a' prodighi l'amministrazione de' loro beni. Perciò la libertà che le leggi posson dare di disporre de' propri beni con un testamento, comprende senza dubbio secondo il loro spirito la condizione, che le disposizioni di un atto così serio non sieno irragionevoli. Ma sebbene lo spirito delle leggi che permettono i testamenti, non debba intendersi diversamente, perchè sarebbe un assurdo il dire che esse approvino tutte le disposizioni indistintamente, nondimeno l'aggiugnere alla legge, che permette i testamenti la condizione, ch'essi fossero ragionevoli avrebbe portato troppi inconvenienti; poichè questa riserba susciterebbe controversie in tutt' i testamenti senz' eccettuar quelli che fossero dettati dalla prudenza e dall'equità; giacchè potendosene formare una discussione, si metterebbero in dubbio per ragioni diverse da quelle che può aver avute il testatore. Non essendo dunque utile aggiugnere alla legge una tal condizione, e non essendo neppure giusto, nè possibile di dare a ciascuno una norma per le sue
di-

disposizioni particolari, è stato neccessario che la legge, la quale le permette, lasciasse a ciascuno l'uso delle sue disposizioni, o con dargli una libertà indefinita di disporre di tutto, o con mettervi limiti.

Da tutti questi principj generali, ne' quali ciascuno deve convenire, sembra che se possa dedurre la conseguenza, che essendo di diritto naturale che le successioni passino a' congiunti, e richiedendo l'equità che chi ha beni, ne possa disporre; lo spirito delle leggi, le quali ciò permettono, è stato che la libertà di disporre fosse regolata in ciascuno secondo la prudenza la quale determinasse l'uso di questa libertà più o meno, secondo lo stato de' suoi beni e della sua famiglia, e secondo i suoi varj doveri verso altre persone, oltre ai figli se ne avesse, ed oltre ai congiunti; poichè da queste circostanze e da altre simili, le cui combinazioni sono infinite, dovrebbe ognuno regolare le sue disposizioni, e proporzionarle a' suoi beni ed a' suoi doveri. Così coloro che hanno pochi beni e molti figli, hanno minor libertà di disporre di colui che non avendo figli; ha molti beni. Così, l'obbligo verso i congiunti è maggiore in quelli che ne hanno poveri, è minore in quelli che li hanno ricchi. In generale le circostanze in cui ciascuno si trova, gli additano l'uso della prudenza da cui deve prender regola.

Se dunque si consulti soltanto l'equità naturale, che deve essere lo spirito delle leggi, si giudicherà che il principio che rende giusta la
li-

libertà delle disposizioni testamentarie, non è altro che un uso prudenziale delle regole di equità. Perciò sembra potersi supporre che coloro i quali han fatto le leggi delle successioni, non abbiano discordato in questo principio; ma che sieno stati discordi sulle conseguenze che ne hanno ricavate, ed abbiano formato quasi due partiti, da cui son venute le due sorte di giurisprudenze che abbiano su questa materia.

Una è quella del diritto romano, i cui compilatori hanno giudicato, che bisognasse lasciare a ciascuno la libertà intera di regolare le sue disposizioni colla propria volontà (1), e che gl' inconvenienti del cattivo uso che alcuni potessero fare di questa libertà non dovessero impedire che questa non si lasciasse a tutti, affinchè la condizione di quelli che sono incapaci di abusare di questa libertà, non soggiacesse ai medesimi vincoli di coloro, che meritarebbero di esserne privi.

L'altra giurisprudenza è quella de' nostri statuti municipali. I loro compilatori hanno giudicato che non bisognasse lasciare a' particolari la libertà di allontanarsi affatto dall'equità naturale, che chiama i congiunti alle successioni, sotto pretesto delle occasioni così rare che possono render giusto l'uso di questa libertà. Han voluto prevenire l'inconveniente dall'abuso che potrebbe,

(1) *Uti quisque legasset suae rei, ita jus esto.* *Instit. de legg. Falc.*

rebbero fare di questa libertà coloro che prendono per regola ne' testamenti soltanto le loro passioni; e per questi riguardi non potendo fare diverse regole per le diverse sorte di persone, e non avendo creduto dover supporre che la maggior parte regolasse le sue disposizioni con una savia e prudente condotta, hanno limitata la libertà di disporre per ogni sorte di persone indistintamente. Si vedranno nel seguente articolo alcune differenze notabili fra lo spirito di questa giurisprudenza del diritto romano, e lo spirito di quella de' nostri statuti municipali.

VII. *Differenza fra lo spirito del diritto romano, e quello degli statuti municipali.*

Sembra che la materia, con cui i Romani posero in uso la legge di una libertà generale ed indefinita di disporre di tutt' i beni (questa legge l'aveano presa da' Greci,), sia stata una conseguenza di quello spirito di dominio, di cui veggonsi tanti tratti in tutta la loro condotta fin dalla loro origine, tanto per rapporto ad altri popoli da essi soggiogati, quanto per rapporto alle loro famiglie, in cui avean preso un diritto assoluto di vita, e di morte; non solo su i loro schiavi (1); ma anche su i proprj figli (2). Secondo questo spirito, si erano arrogata
la

(1) L. 1. §. 1. ff. de his qui sui vet. al. jur.

(2) L. 11 in f. ff. de lib. & post. l. ult. C. de patr. potest.

la libertà di disporre a loro arbitrio in tutt' i loro beni, e di privarne non solo i congiunti, ma i figli stessi senza causa. E' vero che questo poteva essere un mezzo per mantenere i figli ne' loro doveri verso i genitori; ma l'abuso che si vide fare da molti di questa libertà, con diseredare i proprj figli senza giuste cause, fece dar ascolto alle querele de' figli, contro que' testamenti che chiamaronsi inofficiosi (1), come contrarj a' doveri della pietà paterna. Tali doglianze però furono solo ricevute con questa precauzione, che per dar loro qualche colore, e la forza di annullare questi testamenti, fossero considerati come fatti da persone, che si fossero trovate in una specie di delirio e prive dell' uso della ragione. Si stabilì pertanto una legittima per i figli, a' quali si assegnò la quarta parte de' beni, che avrebbero avuto *ab intestato* (2); e furono parimenti ammessi i padri e le madri e gli altri discendenti a gravarsi della inofficiosità de' testamenti de' loro figli (3). Finalmente Giustiniano credette far molto in favore de' figli, accrescendo la loro legittima, e fissandola alla terza parte de' beni, quando vi fossero quattro figli o un numero minore, e sino alla metà, quando vi fossero cinque o più figli (4). Ma in quanto a' collaterali, si lasciò sem-

(1) Hoc colore inofficioso testamento agitur, quasi non sanæ mentis fuerunt, l. 1. ff. de inoff. test.

(2) L. 8 §. 2. ff. de inoff. test. l. 6 C. eod.

(3) L. 14 & 15. ff. de inoff. test.

(4) Novell. 18. C. 1.

sempre l'intera libertà di privarli di tutto, a riserba di un sol caso, e soltanto in favore de' fratelli e delle sorelle, a' quali si permisero di gravarsi de' testamenti de' loro fratelli o sorelle, quando l'eredità istituita fosse stata una persona turpe o di condizione infame. Inoltre non davasi questo dritto a coloro che erano solo fratelli o sorelle uterine (1). Perciò vedesi che il diritto romano ha considerato ogni testatore come un legislatore nella sua famiglia, lasciandogli l'autorità assoluta di disporre de' beni a suo arbitrio collo sole riserve ora accennate.

Questa giurisprudenza del diritto romano, la quale lascia in piena libertà di disporre di tutt' i propri beni con un testamento, eccettuata la legittima alle persone cui si è dovuta, osservasi in quelle provincie di Europa le quali si regolano col diritto romano. La giurisprudenza poi che limita la libertà delle disposizioni ne' testamenti, anche in favore de' collaterali, è seguita in tutte le provincie che hanno le loro consuetudini. Ma non essendovi una regola naturale che mostri i limiti prefissi alla libertà de' testamenti e delle altre disposizioni a causa di morte, e che additi di qual porzione de' suoi beni possa taluno privare gli eredi legittimi, e non potendosi con riguardi arbitrarj stabilire que-

(1) L. 27 C. de inoff. test.

questi limiti, sono stati perciò diversamente regolati dalle consuetudini. In tutte vedesi solamente questo di comune, ch'esse hanno due regole generali, le quali derivano da' principj che poco innanzi abbiamo osservati: l'una, che distingue i beni paterni e materni, affine di conservare a' congiunti di ogni linea i beni del loro ceppo: l'altra che vuole che non vi sieno altri eredi, che i prossimi chiamati alla successione dalle consuetudini, e dà soltanto la qualità di legatarij universali a coloro, a' quali con un testamento o con altra disposizione a causa di morte si lascia tutto quel che si può dare, rimanendo il nome di erede al solo erede del sangue, con questo stabilimento comune a tutte le consuetudini, che l'erede legittimo diviene erede nel momento della morte di colui al quale succede sebbene ignori questa morte. Il che ha questo effetto, che se l'erede muore, senz'aver saputo che gli era pervenuta la successione, la fa passare a' suoi eredi, del pari che se l'avesse accettata, e se ne fosse messo in possesso. Ma fuori di queste regole generali e comuni a tutte le consuetudini, le altre disposizioni, e particolarmente quelle che limitano la libertà de' testamenti, non sono uniformi; poichè alcune lasciano la libertà di disporre di tutti gli acquisti e di tutt' i mobili, e non danno agli eredi del sangue se non i beni patrimoniali, permettendo solo di farne un legato di una porzione, come di un quarto o di un quinto. Altre senza distin-

zione delle diverse nature di beni, mobili o stabili, patrimoniali o acquisti (1), non permettono di disporre se non di una parte di tutt' i beni, come sarebbe di una quarta parte. Altre poi non permettono a quelli stessi che non hanno figli, di disporre se non di una parte de' loro acquisti di beni stabili. Ed oltre a queste precauzioni delle consuetudini, per conservare i beni nelle famiglie, ve ne sono altre in cui si è limitata in un' altra maniera la libertà de' testamenti, ed in cui per prevenire la facilità di obbligare i moribondi a disposizioni suggerite, si son dichiarati nulli i testamenti che non sono stati fatti in un dato tempo da esse stabilito, e che deve procedere la morte del testatore.

E' chiaro che tali stabilimenti delle consuetudini sono fondati su questo riflesso, cioè di dare agli eredi del sangue la maggior parte, o una data quantità di beni, ma non vi hanno tutte provveduto egualmente; poichè nelle consuetudini che permettono di disporre di tutti gli acquisti e di tutt' i mobili, coloro che non hanno beni patrimoniali hanno la medesima libertà che dà il diritto romano, e possono privare di tutt' i loro beni i collaterali più prossimi ed anche i loro fratelli.

Non devesi quì entrare in una discussione particolare del confronto di queste consuetudini, per

(1) V. le distinzioni di queste diverse sorte di beni, nel titolo delle cose. Sez. 2. artic. 8, 9, 10, 11 e 12.

per considerare quali sieno più o meno sensate. Ciascuna ha i suoi convenienti ed i suoi vantaggi. E questa diversità di vantaggi e d'inconvenienti che possono distinguerle le une dall'altre, sono effetti naturali delle leggi arbitrarie. Ma hanno tutte quest' utilità comune, che ciascuna ha le sue regole fisse che servono di norma, e che assicurano il riposo delle famiglie. La qual cosa però non impedisce che la moltitudine delle consuetudini che sono in Europa, tanto diverse le une dall'altre, non solo in materia di successioni, ma in molte altre materie, non faccia nascere naturalmente la questione, se fosse più utile questa diversità di regole prefisse ne' diversi luoghi, o una sola regola comune da per tutto. Ma non dobbiamo qui fermarci a trattare inutilmente una questione di questa natura.

VIII. *Quale delle due successioni sia più favorevole, la testamentaria o la legittima.*

Quanto si è detto finora conduce ad un'altra riflessione sul confronto delle successioni legittime e delle successioni testamentarie, per conoscere quale di queste due sorte di successioni sia più favorevole, se quella degli eredi legittimi, oppure l'altra degli eredi testamentari: vale a dire, se in una causa ove si trattasse degl'interessi opposti di un erede testamentario e di un erede legittimo, essendo dubbioso il diritto di amendue, si dovesse inclinare più per l'uno che per l'altro, e per qual de' due; siccome nelle

cause tra un attore ed un reo, tra un possessore e quello che vuole cacciarlo dal possesso, tra un accusatore ed un accusato, nel dubbio si pensa più dalla parte del reo convenuto, del possessore e dell'accusato, per la sola considerazione di queste qualità.

Si propone quì tal questione, perchè possono darsi casi, in cui bisogni giudicare della preferenza tra queste due sorte di eredi, e perchè la regola, che ne decide, deve formare in questa materia un principio che devesi indispensabilmente considerare, per decidere le controversie che possono dipenderne. Per esempio, se si supponga che un testatore, in un paese che si regola col diritto scritto, avendo chiamato con un primo testamento fatto nelle debite forme, un erede diverso dall'erede legittimo, faccia un secondo testamento, in cui istituisce l'erede legittimo, e questo secondo testamento non abbia più di cinque testimonj in un paese, in cui se ne ricercano sette; la questione di sapere quale di questi due testamenti debba avere il suo vigore, dipenderà dal sapere quale di questi due eredi debba essere più favorito, se il testamentario o il legittimo. Imperocchè se deve essere favorito il testamentario, o se ambedue sono in egual considerazione nello spirito della legge, sarà certo che fra questi due testamenti, il primo ch'è fatto nelle debite forme, dovrà esser preferito al secondo ch'è nullo. Se al contrario è migliore la condizione dell'erede del sangue, trovandosi sostenuta dalla seconda volontà del testatore, quantunque dif-

fer-

fettosa nelle forme, potrà esservi dubbio se questo secondo testamento, quantunque imperfetto, ma che chiama l'erede del sangue, basti per annullare il primo, fatto nelle debite forme, ma che fa passare i beni ad un estraneo.

Vedesi bene quanto rilevante sia il principio che deve decidere tal questione, poichè deve servire di fondamento per giudicarne altre; ed importa il fissare con qualche regola sicura i diversi riguardi che i giudici debbono avere in favore degli eredi del sangue o in favore delle disposizioni a causa di morte, tanto ne' casi; in cui può esser dubbia la validità di queste disposizioni, quanto nelle altre controversie che possono dipendere dal discernimento di ciò che può esser dovuto al favore degli eredi del sangue, o alla considerazione che devesi avere alla volontà del testatore; come, per esempio, se un testamento che chiama l'erede legittimo unitamente ad un estraneo, contenesse una clausola oscura o equivoca, che in un senso favorisse l'erede legittimo, nell'altro estraneo.

Per esaminare dunque tal questione della preferenza in favore degli eredi testamentarij o de' legittimi, conviene aggiungere a tutte le osservazioni fatte, tre riflessioni sopra tre differenze fra le successioni legittime e le testamentarie.

La prima differenza consiste in questo, che l'ordine delle successioni *ab intestato* è così giusto e così naturale, che è stato come tale stabilito dalla legge divina, che ne ha confermato l'uso: laddove quello de' testamenti non ha altra origine che la volontà de-

gli uomini. E sebbene i testamenti sieno approvati ne' libri santi, non vi sono però disposizioni che ne facciano una legge, come si vede passato in legge l'uso delle successioni legittime, e nel luogo stesso dove sono regolate le successioni, non si fa menzione alcuna de' testamenti (1). Perciò può dirsi che la legge, la quale permette i testamenti, è come un'eccezione della legge naturale e generale, che chiama i congiunti alle successioni.

La seconda differenza tra le successioni testamentarie, e quelle degli eredi del sangue, consiste in questo, che le successioni legittime sono di una positiva necessità per l'ordine sociale; poichè conviene che i beni di chi muore senza averne disposto o perchè non ha avuto tempo di farlo o perchè lo ha trascurato, passino a persone che vi son chiamate dalle leggi, e queste vi hanno chiamato i congiunti. Ma l'ordine attuale della società potrebbe sussistere senza l'uso delle successioni testamentarie, col semplice uso della successione degli eredi legittimi; ed anche le consuetudini non riconoscono altri eredi, come si è già osservato.

La terza differenza si è, che nascono molti inconvenienti dalla libertà di eleggere gli eredi; poichè molti prevenuti dalle loro passioni fanno elezioni ingiuste, e queste sorte d'inconvenienti possono imputarsi ai testatori medesimi. Laddove dalle successioni legittime seguono meno

(1) Num. 27.

no inconvenienti, e quelli che ne vengono, non possono essere imputati ad alcuno, ma sono effetti dell'ordine dell'universo, e conseguenze naturali di qualunque regola per giusta che sia, come veggiamo seguirne dalle leggi le più sensate.

Da tutte queste riflessioni pare che si possa dedurre, ch'essendo le successioni legittime più naturali, più necessarie e meno soggette ad inconvenienti delle successioni testamentarie, il cui uso non è stato se non una eccezione della regola che dà l'eredità a' congiunti, la condizione degli eredi legittimi è migliore de' testamentarj; e ne' dubbj ove può esser considerato il favore di uno di questi eredi, devesi decidere in favore dell'erede del sangue. Perciò nella quistione proposta di que' due testamenti, de' quali il primo, fatto nelle debite forme, chiama alla successione un estraneo; il secondo che per non avere più di cinque testimonj, sarebbe dichiarato nullo, qualora fosse stato fatto in favore di un altro estraneo, tuttavia si sostiene e fa annullare il primo, perchè chiama alla successione l'erede legittimo (1). Questa decisione è

(1) Tunc prius testamentum rumpitur, cum posterius rite perfectum est. Nisi forte posterius vel jure militari sit factum, vel in eo scriptus est, qui ab intestato venire potest. Tunc enim & posteriore non perfecto superius rumpitur, l. 2. ff. de in iust. rupt. irr. f. test.

Si quis testamento jure perfecto, postea ad aliud venerit testamentum, non alias quod ante factum est infirmari decernimus, quam si id quod secundo facere testator insti-

è tanto più notevole, perchè nasce dallo stesso diritto romano, il quale ha tanto favorito le successioni testamentarie, e che in oltre è tanto scrupoloso quando trattasi di formalità; perciò si può conchiudere anche per sentimento di coloro che hanno più favorito i testamenti, che la condizione dell'erede testamentario è meno favorevole di quella dell'erede del sangue.

IX. *Perchè siansi fatte tutte queste osservazioni.*

Si è creduto di dover qui fare tutte queste osservazioni sulle due specie di successioni, prima di venire al dettaglio delle regole di questa materia, per due principali riguardi. L'uno per dar come un piano delle idee generali della natura delle successioni, le quali formano una materia molto vasta. L'altro per istabilire in questo piano i fondamenti da cui dipendono molte regole che saranno spiegate distintamente. E perchè vi sono altre sorte di successioni, o igno-
rate

stituit, jure fuerit consumatum: nisi forte in priore testamento scriptis his qui ab intestato ad testatoris hereditatem vel successionem venire non poterant, in secunda voluntate testator eos scribere instituit, qui ab intestato ad ejus hereditatem vocantur. Eo enim casu, licet imperfecta videatur scriptura posterior, infirmato priore testamento, secundam ejus voluntatem non quasi testamentum, sed quasi voluntatem ultimam intestati valere sancimus. In qua voluntate quinque testium juratorum dispositiones sufficiant. Quo non facto, valebit prius testamentum, licet in eo scripti videantur extranei. l. ii. §. 3 C. de testam. V. l'artic. 5 lèz. 5 de testamenti.

rate dal diritto romano o che hanno in Francia alcune regole proprie, siamo stati obbligati a fare le seguenti osservazioni.

X. *Delle istituzioni convenzionali:*

Oltre alle due sorte di successioni legittime è testamentarie, di cui si è parlato finora, vi è una terza specie di successioni di una natura del tutto diversa, ed è quella degli eredi convenzionali, vale a dire, istituiti eredi con una convenzione di succedere, il cui uso è frequente ne' contratti di matrimonio in favore degli sposi, che sono istituiti eredi da' loro genitori e dagli altri ascendenti o da' collaterali o anche da un estraneo; ed alcune consuetudini ammettono altresì queste disposizioni in favore di altri contratti oltre quello del matrimonio, come nel caso di una società universale.

Queste sorte d'istituzioni di erede, che chiamansi istituzioni convenzionali, sono lecite ed anche favorevoli fra di noi, perchè agevolano i matrimoni col vantaggio di renderle sicure, e per questa ragione sono irrevocabili. Laddove nel diritto romano le istituzioni convenzionali erano illecite, come contrarie alla libertà di disporre de' propri beni col testamento (1).

Que-

(1) *Pañum quod totali instrumento comprehensum est, " ut si pater vita fungeretur, ex æqua portione ea quæ nubebat cum fratre heres sui patris esset, " neque ullam obligationem contrahere, neque libertatem testamenti faciendi mulieris patri potuit auferre, l. 15. C. de pactis.*

Questa materia delle istituzioni convenzionali, non essendo conosciuta dal diritto romano, anzi essendogli contraria, non appartiene al soggetto di questo libro, e perciò non vi sarà trattata. Ma il lettore vi troverà i principj essenziali e le regole necessarie per queste sorte d'istituzioni, vale a dire, tutte le regole che nascono dall'equità naturale, e delle quali può far uso. Imperocchè bisogna osservare che tutte le regole riguardanti le istituzioni convenzionali, riduconsi a tre specie. La prima è delle regole proprie ch'ogni consuetudine ha stabilito per queste sorte d'istituzioni; e tutte queste regole non sono che statuti arbitrarj, che variano secondo le consuetudini, e che facilmente si possono vedere in ciascuna di esse. La seconda comprende le regole delle successioni, o legittime o testamentarie, che derivano dall'equità naturale, e che possono applicarsi a queste istituzioni convenzionali; e tali regole saranno spiegate in questa seconda parte ciascuna a suo luogo. La terza è delle regole delle convenzioni, come per esempio, quelle che riguardano l'interpretazione, e le altre che possono rapportarsi alle convenzioni di succedere, e queste sono state spiegate nella prima parte. Perciò in questo libro si avranno tutte le regole naturali, che derivano dall'equità, o da principj da cui possono dipendere le decisioni nella materia delle successioni convenzionali; e basterà quì osservare un Principio essenziale e di grande importanza in questa materia, sul quale si deve esaminare l'uso di tutte le regole particolari che possono avervi rapporto.

Il principio è questo, che le istituzioni convenzionali partecipando della natura de' testamenti e di quella de' contratti, e per conseguenza le loro regole comprendendo queste due nature, devesi in ogni dubbio distinguere, quali di queste due sorte di regole vi si debbano applicare; e se il dubbio si debba risolvere colle regole de' contratti; o con quelle de' testamenti, secondo che possono convenirvi le une o le altre; poichè tuttogiorno accadono in tali materie questioni su queste due nature. E per meglio spiegare la verità di questo principio, e qual ne debba essere l'uso, si può osservare l'applicazione in alcuni esempj di questioni generali e facili a risolversi, ma che serviranno per giudicare dell'altre.

Si può per il primo esempio supporre, che si tratti di sapere se un erede istituito nel suo contratto di matrimonio, abbia la libertà, dopo la morte di chi lo ha fatto erede, di rinunciare alla sua successione, o se sia obbligato ad accettarla. Se si dovesse decidere tale questione colle regole de' contratti, potrebbe parere, che formandosi obbligazioni reciproche, siccome chi ha nominato un erede con una istituzione convenzionale, non può revocarla, così l'erede istituito in questa maniera sarebbe obbligato per parte sua ad accettare la successione. Ma essendo essenziale alla qualità di erede la libertà di accettare l'eredità, ed essendo ingiusto che chi è sicuro di avere un erede necessario, abbia la libertà di rovinarlo, con caricare la successione di debiti, di legati e di altri

tri pesi superiori ai beni, è chiaro che tale questione devesi decidere colle regole delle successioni, le quali danno agli eredi la libertà di accettarle o di rinunziarvle.

Se si suppone per un secondo esempio, che si tratti di sapere se chi ha istituito un erede con un contratto di matrimonio, possa rievocare a suo arbitrio questa istituzione, e si voglia esaminare questa controversia colle regole delle successioni, sembrerà giusto il poter cambiare questa disposizione, e nominare un altro erede. Ma perchè questa libertà sarebbe direttamente contraria all'oggetto di tali istituzioni, ch'è di assicurare la successione all'erede nominato nel contratto di matrimonio, e di dar questa sicurezza con una convenzione irrevocabile; bisognerebbe decidere tal questione colle regole de' contratti, e secondo queste regole, che rendono fermo ed irrevocabile ciò ch'è stato stabilito con una convenzione, è essenziale ad una tale istituzione il non poter essere rievocata.

Se si suppone, per un terzo esempio, che si tratti di sapere, se chi ha istituito un erede convenzionale, non potendo rievocare questa istituzione, possa alienare i suoi beni, e disporne a suo arbitrio mentre vive, come se non avesse fatta tale istituzione; e se si esamina questa controversia colle regole de' contratti, si potrebbe dubitare se le alienazioni fossero permesse senza alcuna restrizione, in maniera che potesse rendersi inutile questa istituzione, quando colui che l'ha fatta, alienasse, tutt' i suoi beni, o contraesse debiti che assorbissero tutti i capitali.

tali. Ma questa istituzione non distinguendosi da quelle che si fanno co' testamenti, se non in quantochè è irrevocabile per mettere l'erede convenzionale nella sicurezza, che avrà i beni esistenti dopo la morte di colui che lo ha istituito erede; perciò questa controversia si deciderebbe colle regole de' testamenti, le quali non danno all'erede se non i beni che il testatore può avere nel tempo della sua morte, senza che perda la libertà di alienarli o di obbligarli. Quindi questo erede convenzionale potrebbe gravarsi soltanto delle donazioni, o delle altre alienazioni fraudolenti, che apparissero fatte per eludere l'istituzione.

Da questi tre esempj si può vedere in qual maniera bisogna giudicare, se nelle questioni che possono nascere dalle istituzioni convenzionali, le difficoltà dipendano dalle regole che riguardano la materia de' contratti, o da quelle che son proprie de' testamenti, e se vi si possano applicare queste due sorte di regole, qualora non si trova niente stabilito dalle consuetudini.

XI. *Successione di chi muore senza parenti e senza testamento.*

Le maniere di succedere, di cui si è finora parlato, si fondano o sulla prossimità tra l'erede e quello al quale succede, o sulla volontà di colui che istituisce un erede. Ma vi è un'altra sorte di successione che non ha nè l'uno, nè l'altro di questi fondamenti, e che al contrario ha luogo soltanto quando colui, che lascia

beni dopo la sua morte, non ha congiunti e non ne ha disposto; poichè allora è necessario che i beni che lascia, trovino un padrone, ed a questo han provveduto le leggi.

Secondo il diritto romano il marito e la moglie succedono l'uno all'altro, se il primo che muore non lascia nè discendenti, nè ascendenti, nè collaterali, e non fa testamento (1). E se colui che non ha moglie, e che non ha alcun erede legittimo, muore senza disporre de' suoi beni, succede il fisco che fa le veci di erede (2).

In Europa questa successione del marito alla moglie, e della moglie al marito è anche stabilita da alcune consuetudini. Altre al contrario hanno espressamente stabilito che il fisco escluda il marito e la moglie. Alcune per una severità singolare, preferiscono il fisco o il barone che gode de' dritti fiscali, non solo al marito ed alla moglie, ma a' congiunti più prossimi, se non discendono dal ceppo da cui provengono i beni. Ma nelle altre consuetudini che non ne dispongono, e nelle provincie che si regolano col diritto scritto, sembra giusto di seguitare la regola del diritto romano, e da molti esempj si rileva che

(1) *Maritus & uxor ab intestato invicem sibi in solidum, pro antiquo jure succedant quoties deficit omnis parentum, liberorumve, seu propinquorum legitima vel naturalis successio, fisco excluso, l. un. C. unde vir & uxor.*

(2) *Scire debet gravitas tua, intestatorum res, qui sine legitimo herede decesserint, fisci nostri rationibus vindicandas l. l. C. de bon. vacans.*

che sia stata messa in uso; poichè il dritto romano facendo comunemente legge in tutto ciò che non è stato abolito; e che non è contrario alla nostra usanza, deve con più ragione servir di legge, quando ciò che ordina, è conforme al dritto naturale ed all'equità, da cui può dirsi che deriva la successione del marito alla moglie, e della moglie al marito, quando gli altri eredi vengono a mancare. Nè deve ostar il riflesso, che questa maniera di succedere sembra pregiudicare a' dritti del fisco; poichè, oltre all'essere tanto raro questo caso, che di poco rilievo debb' esserne stimata la conseguenza, il dritto del fisco nelle successioni deve soltanto aver luogo, quando non vi è alcuna persona che da qualche legge sia chiamata all'eredità. Ne può dirsi che il marito e la moglie non sieno da veruna legge chiamati a succedere l'uno all'altro; poichè vi son chiamati da questo dritto comune, e la legge che stabilisce questa successione ha il suo fondamento sul dritto naturale e sul dritto divino, che ha formata l'unione così stretta tra il marito e la moglie, e di due ne ha fatto un sol tutto, d'onde dipende la procreazione de' figli e l'origine de' parentadi, ne' quali i più prossimi formano un vincolo meno stretto di quello del matrimonio. Quindi siccome il matrimonio è la sorgente della parentela, da cui nasce il dritto di succedere; così è ben naturale che il marito e la moglie escludano il fisco.

In quanto alla successione del fisco, in mancanza bi altri eredi, essa si fonda su questo, che trovandosi i beni senz'alcun padrone, passa-

no naturalmente all'uso della società, e si acquistano dal principe che n'è il capo. Perciò in Francia le successioni di coloro che muojono senza erede, e senz'aver disposto de' loro beni, si acquistano dal re. Questo diritto, che ha il re su tali successioni, forma una materia, che non entra nel piano di questo libro, come neppure vi appartengono i dritti su i beni de' bastardi, su quelli de' forestieri non naturalizzati, nè i dritti di confisca, de' quali si parlerà ne' tre articoli seguenti. Basterà qui osservare in generale il rapporto di questi dritti colla materia delle successioni, senza toccare neppure quel che riguarda le concessioni di tutti questi dritti o di una parte di essi a' baroni nelle loro terre.

XII. *Successione del re ne' beni de' bastardi.*

Fra le successioni che si acquistano dal principe, bisogna annoverare quelle de' bastardi che muojono senza figli legittimi, e senza aver disposto de' loro beni; poichè, secondo la nostra usanza, niuno succede loro *ab intestato*, fuorchè i proprj figli, se ne hanno legittimi, ed essi neppure succedono ad alcuno, se non per testamento. Il dritto che ha il principe su i beni de' bastardi è fondato su questo, che la successione *ab intestato* si deferisce per la parentela fra l'erede e quello al quale succede, e fra noi non si ammette altra parentela, che quella che dà la nascita da un matrimonio legittimo. Così riguardo alle successioni de' bastardi, la nostra giurisprudenza

prudenza è del tutto diversa dal diritto romano? Su di che non è necessario quì dilungarci (1).

XIII. *Successione del re ne' beni de' forestieri, che non sono naturalizzati.*

Vi è ancora un'altra sorte di successione che appartiene al re, ed è quella de' forestieri, che sono di un paese non soggetto al re, e che non hanno ottenuto il diritto di naturalità. Il dritto a questa successione è fondato non solo sul dritto romano (2), ma sull'ordine naturale che distingue la società degli uomini in diversi stati, regni o repubbliche; poichè è una conseguenza naturale di questa distinzione, che ogni stato, ogni nazione regoli colle sue proprie leggi le successioni ed i commerci de' beni, che dipendono da leggi arbitrarie, e che vi si distingua la condizione de' forestieri da quella degli originarj. Quindi sono i forestieri esclusi dalle cariche pubbliche, perchè non sono del corpo della società che compone lo stato di una nazione, e perchè queste cariche richieggono una fedeltà ed un attaccamento al principe ed alle leggi dello

sta-

(1) V. §. 4. *inst. de success. cogn.* §. ult. *inst. de senatusc. Tertull.* §. 3 *inst. de senat. Orph.* l. 29 §. 1 *ff. de inoff. test.* l. 2 & l. 4. *ff. unde cong. Novell.* 89 C. 12 v. 15. *eod.* V. l'artic. 8 della sez. 2. degli eredi in generale, e la nota che vi è stata fatta. V. *Genes.* 21, 10, 25, 6 *Deuter.* 23 2 *Gal.* 4. 30.

(2) V. l. 6. §. 2. *ff. de hered. inst.* 1 C. *eod.* *Ulp. tit.* 17 §. 1. *Tit.* 22. §. 2.

stato, il che non si presume in un forestiere. Essi dunque non succedono ad alcuno, e niuno succede loro, neppure i loro congiunti, affinchè i beni del regno non sieno estratti, e non passino a' sudditi di altri principj (1).

XIV. Confisca.

Chiamasi confisca il dritto, con cui il sovrano acquista i beni di coloro che son condannati a morte, o a qualche pena che porta seco la morte civile (2). Quindi la confisca è come una specie di successione, che fa passare al re tutt' i beni del condannato; come sarebbero passati a' suoi eredi, se ne avesse avuto. E' siccome nelle successioni vi sono beni soggetti a' pesi, così vi sono del pari soggetti i beni confiscati. Lo stesso avviene nelle successioni de' forestieri, de' bastardi o di chi muore senza eredi.

XV. Successione de' vassalli.

Oltre a tutte queste sorte di successioni spiegate finora, ve n'è un'altra specie, che vedesi
adot-

(1) V. l'artic. 9 della sez. 2 degli eredi in generale, e gli altri articoli che vi son citati; l'articolo 3 della sezione 4 del medesimo titolo, e la nota che vi è stata fatta, e quella dell'art. 12 della sez. 2 de' testamenti.

(2) V. l'artic. 11. della sez. 2 degli eredi in generale, e gli altri articoli quivi citati.

adottata da alcune consuetudini di Francia, per le quali vi sono beni, di cui i proprietari non possono testare, e che passano al barone, se quelli muojono senza figli. Il che è diversamente regolato in varie consuetudini, secondo le condizioni, con cui si è convenuto di questo diritto nella sua origine; nella maniera stessa che si son diversamente regolate le condizioni de' feudi nelle loro concessioni. Le persone che posseggono queste sorte di beni, chiamansi vassalli; ed i beni tenuti con questa condizione ritornano in certi casi al barone, come per una specie di successione ricaduta colla morte del possessore, e che si può chiamare una successione convenzionale (1).

XVI. *Uso di queste ultime osservazioni sulle diverse sorte di successioni.*

Fra tutte queste sorte di successioni, di cui si è parlato, le quali fanno passare i beni al re o al barone, non ve n'è alcuna che appartenga alla materia di questo libro, come già si è osservato; poichè queste sono materie del diritto pubblico o dipendenti dalle consuetudini. Ma sebbene tali successioni non entrino nella materia di questo libro, tuttavia è stato necessario di fare que-

(1) V. il fine della preparazione della sezione 4 degli eredi in generale.

queste osservazioni generali, non solo per dar l'idea di tutto ciò che può esser compreso sotto la parola *successione* (1), e per distinguere ciò che riguarda le successioni, di cui si deve trattare in questa seconda parte, da tutto ciò che può avervi qualche rapporto; ma principalmente per avvertire i lettori, che anche nelle materie di queste sorte di successioni, le quali sono del diritto pubblico o che appartengono alle consuetudini, si possono applicare le regole delle successioni, che in questa seconda parte saranno spiegate, secondo possono avervi rapporto; come quelle che riguardano in generale la qualità degli eredi, i loro dritti, pesi, obblighi ed altro, da cui sarà facile giudicare, se possano avere il loro uso riguardo a queste altre specie di successioni, sebbene non se ne faccia menzione nei luoghi, in cui saranno spiegate queste regole.

L E

(1) Sotto questa parola *successione* non si è compreso il *peculio*, che alcuni religiosi professi possono lasciare dopo la loro morte; poichè non avendovi essi alcun diritto di proprietà, non passa per *successione* a quelli che debbono averlo.

L E

LEGGI CIVILI

N E L L O R

O R D I N E N A T U R A L E

LIBRO PRIMO.

Delle successioni in generale.

Non è necessario di far quì una minuta spiegazione delle materie di questo primo libro: esse abbastanza si rilevano dalla tavola, e dal piano delle materie, che si è fatto nel trattato delle leggi. (1) Basta osservare in generale, che essendovi alcune materie comuni alle due specie di successioni legittime e testamentarie, di queste materie si deve trattare nel primo libro, prima di venire a quelle che son proprie di ogni specie di successioni.

T E

(1) V. il cap. 15. n. 14, 15 e 16 di questo trattato.

T I T O L O I.

Degli eredi in generale.

Il nome e la qualità di erede convengono egualmente all'erede legittimo che la legge chiama alla successione, ed all'erede istituito con un testamento; del pari che le parole successione ed eredità son comuni ad amendue le specie di successioni, tanto testamentarie quanto *ab intestato*. E quantunque tra le provincie che si regolano colle consuetudini, e quelle che si regolano col dritto scritto vi sia questa differenza, che nelle consuetudini si dà il nome di erede, (come si è osservato nella prefazione di questa seconda parte (1),) soltanto agli eredi del sangue che sono gli eredi legittimi, ed a quelli che sono istituiti eredi con un testamento si dà il nome di legatarj universali; ma nelle provincie che hanno per legge il dritto scritto, si dà il nome di erede tanto a quello ch'è istituito con un testamento, quanto a quello ch'è l'erede del sangue; nondimeno questa differenza consistendo soltanto nel nome si considerano tutti egualmente come eredi; ed ai legatarj universali, secondo lo stabilimento delle consuetudini, del pari che a tutte le altre sorte di eredi si possono applicare le regole che saranno spiegate in questo titolo.

(1) V. la prefazione n. 7.

tolo, ed anche negli altri, secondo che potrà loro convenire l'uso di queste regole.

Non vi è bisogno di dichiarare ciò che comprende questo primo titolo degli eredi in generale, perchè la tavola delle sezioni che lo compongono, fanno ben conoscere quali sieno le materie che vi si debbono trattare.

SEZIONE I.

Della qualità di erede, e dell'eredità.

Tutti gli articoli di questa sezione convengono, tanto agli eredi testamentarj, quanto agli eredi *ab intestato*.

SOMMARIO.

1. Definizione dell'erede.
2. Due sorte di eredi.
3. Definizione dell'eredità.
4. Due sorte di eredità.
5. Non sempre i beni del defonto sono compresi nell'eredità.
6. Una eredità può essere senza beni.
7. Tre sorte di pesi ereditarj.
8. L'erede sta in luogo del defonto.
9. Tre caratteri dell'obbligo dell'erede.
10. E' irrevocabile.
11. E' universale.
12. E' indivisibile.
13. L'eredità si divide fra coeredi.

14. L'eredità, di cui non ancora si è preso possesso, rappresenta il defonto.
15. L'erede si reputa tale dal momento della morte di colui al quale succede.
16. Molte successioni da un erede all'altro, passano tutte all'ultimo erede.
17. L'erede che aliena l'eredità, non lascia di esser soggetto a' pesi.
18. Chi riceve un prezzo perchè rinunzi all'eredità, è riputato erede.
19. Non ha luogo la successione ab intestato, se vi sia un testamento valido.
20. Se non sono determinate le porzioni degli eredi, esse saranno eguali.
21. Delle persone che muojono contemporaneamente.

L' erede è il successore universale di tutt' i beni, e di tutti i dritti del defonto, coll' obbligo di adempire a' pesi di questi medesimi beni (a).

„ (a) Hores juris successores sunt, l. 9 § 12 ff. de her. red. inst. Heres in omne jus mortui, non tantum singularum rerum, dominium succedit, l. 37 ff. de acquir. vel om. hered.

„ Heredes onera hereditaria agnoscere placuit, l. 2 C. de hered. act. (1)

2. Vi

(1) V. l' artic. 5 intorno a queste parole di tutt' i beni e di tutt' i dritti di un defonto; e riguardo a' pesi, l' artic. 7.

Si è messo nella definizione ciò che si dice nel secondo di questi testi, cioè che l' erede succede a tutt' i beni ed a tutt' i dritti sebbene possano esservi legatarj che hanno una parte de' beni; poichè egli è il successore universale ed i legati si annoverano tra i pesi a' quali deve adempire

2. Vi sono due sorte di eredi: quelli che sono istituiti, vale a dire chiamati con un testamento, e che si dicono eredi testamentarij; e quelli ai quali la legge dà la successione per la parentela, ed essi per tal ragione chiamansi eredi legittimi. Portano anche il nome di erede *ab intestato*, perchè succedono, qualora non sieno esclusi da un testamento (a).

„ (a) Duplex conditio est hereditatum. Nam vel ex testamento, vel ab intestato ad vos pertinent, §. ult. in fin. inst. per quas pers. cuiq. ne acquir.

3. Chiamasi successione o eredità la massa de' beni, de' diritti e de' pesi, che una persona lascia dopo la sua morte, tanto se i beni eccedano i pesi, quanto se i pesi eccedano i beni (b). Chiamasi parimente eredità o successione il diritto, che ha l'erede di entrare nel possesso de' beni e delle ragioni di un defonto di qualunque natura sieno (c).

„ (b) Hereditas etiam sine ullo corpore intellectum habet, l. 50 ff. de hered. Bona ita accipienda sunt, universitatis cujusque successionem, qua succeditur in jus demortui, suscipiturque ejus rei commodum, nam sive solvendo sunt bona, sive non sunt; sive damnum habent, sive lucrum; sive in corporibus sunt, sive in actionibus: in hoc loco proprie bona appellabuntur, l. 3 ff. de bon. possess.

„ (c) Hereditas nihil aliud est, quam successio in universum jus quod defunctus habuerit, l. 62 ff. de reg. jur. l. 24 ff. de verb. sign. Bonorum possessionem ita recte definimus: jus persequendi retinendique patrimonii, sive rei quæ cujusque, cum moritur, fuit, l. 3 §. 2 ff. de bon. poss. V. l'art. 5 su queste parole, *lascia dopo la sua morte*.

4. Vi sono due specie di successioni, del pari che due specie di eredi, come si è detto nell'articolo secondo. Quella che chiamasi legittima o *ab intestato*, e vien data dalla legge; e quella che

che chiamasi testamentaria (1). Il che bisogna intendere prendendo questa parola successione nel senso spiegato nel fine dell'articolo III.

5. L'eredità comprende soltanto i beni ed i dritti che possono passare ad un successore; poi- chè possono esservene altri, che il defonto non ha potuto lasciare a' suoi eredi, e tali beni e dritti non appartengono all'eredità. Perciò i dritti annessi alla persona, e che si estinguono colla morte, come una pensione vitalizia, un privilegio personale, non entrano nelle successioni. Così vi son uffizj che si perdono colla morte dell'uffiziale e che non passano a' suoi eredi. Inoltre i beni soggetti ad una sostituzione non rimangono nell'eredità di colui che ha il peso di restituirli (a).

„ (a) Morte amitti usumfructum non recipit dubitatio-
 „ nem; cum jus fruendi morte extinguatur: sicuti si quid
 „ aliud quod personæ cohæret, l. 3 §. ult. ff. quib. mod.
 „ usufr. amitt. l. 3 C. de usufr. (2)

6. Consistendo una eredità ne' beni e ne' dritti soggetti a' debiti ed a' pesi, e potendo avvenire o che i debiti ed i pesi eccedano i beni, o che i beni (se ve ne sono superiori ai pesi) si diminuiscano o anche periscano; perciò la parola eredità è un nome di dritto, vale a dire, che non denota alcuna sorte di beni in particolare, ma significa in generale il dritto che ha l'erede,

(1) V. il testo citato sull'articolo 2. Queste due sorte di successioni sono la materia del secondo e del terzo libro.

(2) Nel 5. libro si spiegherà che cosa è sostituzione.

de, e che conviene tanto ad una successione onerosa in cui i pesi eccedono i beni, quanto ad una successione, in cui rimangono beni. Quindi l'erede può aver soltanto questo nome senza verun profitto o anche con perdita (a).

„ (a) Hereditatis appellatio sine dubio continet etiam
„ damnosam hereditatem: juris enim nomen est, sicuti
„ bonorum possessio, l. 119 de verb. signif. Hereditas juris nomen est, quod & accessionem & decessionem in se recipit, l. 178 §. 1 eod.

7. I pesi dell' eredità sono di tre sorte. La prima di quelli che son dovuti indipendentemente dalla volontà del defonto, come i debiti, la restituzione di beni soggetti a sostituzione, s' egli fosse stato gravato di eseguirla. La seconda, di quelli che il defonto ha potuto ordinare, come i legati. La terza, di quelli che possono sopraggiungere dopo la sua morte, come le spese de' funerali (1).

8. L' erede succedendo a' beni ed a' pesi, si mette nel luogo del defonto, o la sua condizione è la medesima che se avesse contrattato con lei di esser tenuto a soddisfare i suoi debiti e gli altri pesi, mettendosi in possesso de' suoi beni dopo la sua morte; e come se si fosse obbligato con quelli che avranno acquistata contro di lui un' azione per la sua qualità ereditaria; perciò la condizione dell' erede in un senso è la medesima di quella del defonto, in quanto che egli gode di tutti i medesimi beni ed i medesimi-

(1) Ciascuno di questi diversi pesi sarà spiegato al suo luogo. V. la sez. 6 e le seguenti.

Simi dritti, e deve portarne i pesi, secondoche questi beni e questi diritti possono passare a lui, conforme si è detto nell'articolo quinto (a).

„ (a) Si pupillus heres extiterit alicui, exque ea causa legata debeat, videndum est, an huic edicto locus sit. Magisque est, ut Marcellus scribit, etiam pupilli posse bona possideri; esseque in arbitrio hereditariorum creditorum, quid potius eligant. “ Etenim videtur impubes contrahere cum adiit hereditatem, „ l. 3 §. ult. ff. quib. ex caus. in poss. cat. (Heres) quasi ex contractu debere intelligitur, §. 5 in f. inst. de obl. qua. quasi ex contr. nasc.

„ Heredem ejusdem potestatis jurisque esse, cujus fuit defunctus constat, l. 59 ff. de reg. jur.

„ Nemo plus commodi heredi suo relinquit, quam ipse habuit, l. 120 eod. (1)

9. Quest'obbligo dell'erede di soggiacere a tutt' i pesi ed a tutte le conseguenze dell'eredità, ha tre caratteri essenziali, che fa di mestieri osservare e distinguere. E' irrevocabile, è universale, è indivisibile, Queste tre qualità hanno gli effetti che si spiegheranno colle seguenti regole (2).

10. L'obbligo dell'erede è irrevocabile; e quegli ch'essendo maggiore, si è una volta ren-

du-

(1) Non si può considerer l'obbligo dell'erede come una specie di contratto, siccome si dice in questi testi, se non con supporre, ch'egli si obbliga verso di alcuno. Il che si può riferire ad un obbligo verso il defonto per un effetto retroattivo (*), o verso la sua memoria, e ad un obbligo verso i creditori e i legatarij. Vedi sull'obbligo verso il defonto l'artic. 14.

(*) Chiamasi effetto retroattivo ciò che fa considerare una cosa avvenuta dopo un'altra, come se fosse avvenuta prima.

(2) Questo risulta dagli articoli precedenti, e da quelli che seguono.

duto erede, sarà sempre tale, senza che possa giovargli alcun pretesto per abbandonare questa qualità, e per discaricarsi dagli obblighi che ne seguono; nè per la mancanza de' beni che fossero minori de' pesi, nè per le perdite e le deteriorazioni future de' beni effettivi, nè per i pesi che gli avessero potuto essere ignoti; poichè l'erede doveva prevedere tali avvenimenti, e gli si potrebbe obbiettare di aver trovato nella successione beni che avesse occultati (a), purchè non avesse accettata l'eredità col beneficio dell'inventario, di cui parlerassi nel titolo secondo.

„ (a) Sine dubio heres manebit, qui semel extiterit,
 „ l. 7 §. 10 in f. ff. de minor. Hereditas quin obliget nos
 „ æri alieno, etiam si non sit solvendo, plus quam ma-
 „ nifestum est, l. 8 ff. de acq. & omitt. hered.

„ Sicut major viginti quinque annis antequam adeat,
 „ delatam repudians successionem post quærere non po-
 „ test, ita quæsitam renuntiando nihil agit, sed jus,
 „ quod habuit retinet, l. 4 C. de repud. hered. V. l'artic.
 „ 17 (1)

II. L'obbligo dell'erede è universale, ed abbraccia tutt' i debiti, e tutte le specie di obbligazioni che ha potuto contrarre il suo autore, e tutto le ipoteche a cui questi ha potuto sottoporre i suoi beni: come se si fosse impegnato in vendite, in compre, in permuta, in locazioni ed in altri contratti; se si fosse incaricato di una tutela o di altra amministrazione; se avesse fatta una sicurtà; se avesse avuta qualche eredità. In generale l'erede, che ha accettata questa qua-

(1) Si sono nell' articolo soggiunte queste parole, il quale essendo maggiore, per non comprendere i minori in questa regola; fu di che vedere l' artic. 10, e il seguente della sez. 2 delle rescissioni.

qualità, si è obbligato indefinitamente a' pesi, a' quali dovea adempire il defonto, ed anche a quelli che gli ha potuto imporre il defonto stesso col testamento o con altra disposizione; poichè succedendo a tutti i beni dell'eredità, si sottopone indistintamente a tutti i pesi (a).

„ (a) *Hereditas nihil aliud est, quam successio in univ-
ersum jus quod defunctus habuerit, l. 62 ff. de reg. iur.*
„ *Heredes onera hereditaria agnoscere placuit, l. 2 C.*
„ *de hered. adl. V. l' artic. 16.*

12. L'obbligo dell'erede è indivisibile; perchè non restringe l'accettazione dell'eredità, o ad una data qualità di beni, o ad una data parte di essi della medesima natura, per diminuire i pesi a proporzione. E quando fosse anche un erede testamentario istituito per due diverse porzioni dell'eredità, delle quali una gli fosse stata lasciata sotto condizioni vantaggiose, l'altra sotto condizioni onerose; non potrebbe rinunziare l'una, ed accettare l'altra. Molto meno può l'erede, dopo accettata l'eredità, dividere i pesi per discaricarsi di alcuni, o di una parte di essi sotto pretesto della mancanza de' beni, o anche di una intera perdita di tutt'i beni e di tutt'i diritti ereditarij (b).

„ (b) *Qui totam hereditatem acquirere potest, is pro
parte eam scindendo adire non potest. Sed & si quis
ex pluribus partibus in ejusdem hereditate institutus
sit, non potest quasdam agnoscere, l. 1 & 2 ff. de
acq. vel omit. hered. Vel omnia admittantur, vel omnia
repudientur, l. 20 C. de jur. delib. Si ex asse heres des-
tinaverit partem habere hereditatis, videtur in assem
pro herede gessisse, l. 10 ff. de acq. vel omit. hered. (1).*

13.

(1) La regola spiegata in questo articolo non è contraria a quella delle consuetudini, cioè che la successione di chi

13. Quantunque la qualità di erede sia indivisibile nel senso spiegato nell' articolo precedente, tuttavolta i beni ed i pesi dell' eredità, che un solo erede non può dividere per discaricarsi di una parte; non lasciano di esser divisi tra gl' eredi, se ve ne sia più d' uno, secondo le porzioni che possono loro appartenere, o per legge, se sono eredi *ab intestato* chiamati tutti insieme alla successione, o per testamento, se sono eredi testamentarij. Possono altresì a loro arbitrio dividere tra loro i beni e i pesi, come si spiegherà a suo luogo (1).

14. Accadendo spesso che l' eredità rimanga per qualche tempo senza padrone, o perchè colui che deve essere erede, si trova assente, o perchè esamina se debba accettare questa qualità, oppure perchè vi rinunzia; ed in questo intervallo di tempo potendo avvenire che l' eredità acquisti qualche dritto, o che sopraggiungano nuovi pesi o qualche lite, si considera questa eredità far le veci del padrone, e rappresentare il defonto, al quale appartenevano i beni (a).

„ (a) *Hereditas personæ defuncti, qui eam reliquit, vivente fungitur, l. 116 §. 3 ff. de legat. 1. Creditum est hereditatem dominum esse, defuncti locum obtinere, l. 3. in f. ff. de hered. instit.*

15.

chi lascia beni paterni e materni debbasi dividere; e che i congiunti paterni, i quali succedono a' beni paterni non sieno tenuti a' debiti ed a' pesi a cui debbono soggiacere i beni materni; siccome al contrario gli eredi materni non son tenuti ai pesi de' beni paterni; poichè si considerano queste due sorte di beni, come due successioni diverse che passano a diversi eredi.

(1) Vedi la sezione, 9 di questo titolo, e la sezione delle divisioni.

15. Dopo che dall'erede si accetta l'eredità, la quale è stata per qualche tempo senza padrone, la sua accettazione o adizione ha questo effetto retroattivo, che lo fa considerare come se fosse entrato nel possesso della successione nel medesimo tempo, in cui gli era pervenuta per la morte di quello al quale succede, e qualunque intervallo vi sia stato tra questa morte e l'atto che lo rende erede, sarà lo stesso che se si fosse renduto erede nel tempo della morte. E siccome avrà tutti i beni che han potuto accrescere la successione, così sarà tenuto a tutt' i pesi che saranno sopravvenuti (a).

„ (a) Heres quandoque adeundo hereditatem, jam tunc „ a morte successisse defuncto intelligitur, l. 54 ff. de „ acq. vel omit. hered.

„ Omnia fere jura heredum perinde habentur, ac si „ continuo sub tempus mortis heredes extitissent, l. 193 „ ff. de reg. jur.

„ Omnis hereditas, quamvis postea adeatur, tamen „ cum tempore mortis continuatur, l. 138 ff. de reg. jur. „ Vedi l'articolo 3 della sezione 6. (1)

16. Dalle precedenti regole ne segue, ch' essendo l'erede il successore universale di tutt' i beni, ed essendo irrevocabilmente ed indistintamente tenuto a tutt' i pesi, se la persona alla quale succede fosse altresì succeduta ad altri; passano a quest'erede i beni ed i pesi che rimangono delle successioni pervenute al defonto. E per quanto fosse stata lunga la serie degli eredi venuti successivamente l'un dopo l'altro per

te-

(1) Non si è spiegato in questo articolo ciò che significa questa parola *retroattivo*, perchè si è spiegato nella nota sull' articolo 8.

testamento o *ab intestato*, l'ultimo di essi succede a tutti gli altri, e sarà tenuto a tutt'i pesi di queste successioni, ancorchè nell'ultima non vi fosse rimasta alcuna quantità de'beni precedenti. Poichè i pesi di ciascuna si trasmettono da un erede all'altro, e perciò l'ultimo se gli addossa tutti (a).

„ (a) In omni successione, qui ei heres existit, qui Titio heres fuit, Titio quoque heres videtur esse: nec potest Titii omittere hereditatem, l. 7 §. 2 ff. de acq. vel omit. hered. l. 3 ff. de hered. petit.

„ Qui per successione, quamvis longissimam, defuncto heredes constituerunt, non minus heredes intelliguntur, quam qui principaliter heredes existunt, l. 194 ff. de reg. iur. Heres heredis testatoris est heres l. ult. C. de hered. instit. Heredis appellatio non solum ad proximum heredem, sed & ad ultiores refertur; nam & heredis heres, & deinceps heredis appellacione continetur, l. 65 ff. de verb. signif.

17. Segue da queste medesime regole, che colui il quale è una volta entrato nel possesso di una successione, o che fa qualche atto che lo qualifica per erede, secondo le regole che saranno spiegate nella sezione I del titolo III, rimarrà sempre erede; e quantunque coll'andar del tempo alieni l'eredità o che la doni o che la venda o che la lasci a quello che in mancanza sua doveva succedere, o che l'abbandoni o che in qualunque altra maniera ne disponga, non lascerà di esser considerato sempre come erede, e di esser tenuto a tutt'i pesi. Perchè è irrevocabile la qualità di erede che ha acquistata. Ma in appresso potrà in quanto a' pesi essere garantito da quello al quale avrà venduto, donato o ceduto il suo diritto (b).

„ (b) Quamvis heres institutus hereditatem vendiderit, tamen legata & fideicommissa ab eo peti possunt; &

„ quod eo nomine datum fuerit, venditor ab emptore,
 „ vel fideiussoribus eius petere poterit; l. 2 C. de legat.
 „ Sine dubio heres manebit qui semel extitit, l. 7 §. 10
 „ in f. ff. de minor. V. l'articolo seguente, e gli artico-
 „ li 8, 9. e 10 della sezione 1 del titolo 5.

18. Fra gli eredi, che dopo aver accettata la successione, in appresso ne dispongono, può annoverarsi colui che rinunzia per un dato prezzo, affinchè la successione passi alla persona che in sua mancanza deve succedere. Poichè sebbene sembri non essere erede, perchè rinunzia all'eredità, tuttavia fa in realtà una vendita del suo diritto, la quale non può fare se non come erede, nella stessa maniera che chiunque vende qualunque altra cosa, se ne dichiara padrone, e con alienarla esercita un diritto di proprietà. Perciò questo erede che per un dato prezzo rinunzia all'eredità, rimane erede riguardo a' creditori ed a' legatarj, sebbene perda i diritti della qualità di erede, riguardo a colui al quale li cede (a).

„ (a) Licet pro herede gerere non videatur, qui pretio
 „ accepto prætermittit hereditatem, tamen dandum in e-
 „ um actionem, exemplo ejus, qui omitta causa testamen-
 „ ti, ab intestato possidet hereditatem, Divus Adrianus
 „ rescriptit. Proinde legatariis, & fideicommissariis te-
 „ nebitur, l. 2 ff. si quis om. caus. test. Si pecunia acce-
 „ pta (heres) omisit aditionem, legata & fideicommis-
 „ sa præstare cogitur, l. 1 C. si omitta sit caus. test. V. l'
 „ artic. 9. della sez. 1 del tit. 3.

19. Quando trattasi di sapere a chi debba appartenere la successione di un defonto, bisogna prima sapere s'egli ne ha disposto per testamento; poichè tanto se il testatore ha figli, quanto se non ne ha può fare disposizioni che cambiano l'ordine della successione *ab intestato*, e che dovranno essere eseguite. Perciò bisogna sempre

cominciare dall' esaminare i testamenti, per sapere a chi apparterranno i beni (a).

„ (a) *Quamdiu potest ex testamento adiri hereditas ab intestato non defertur, l. 39 ff. de acq. vel omit. her.*
 „ In plurium hæredum gradibus hoc servandum est, ut si testamentum proferatur, prius a scriptis incipiatur.
 „ Deinde transitus fiat ad eos, ad quos legitima hereditas pertinet, l. 70 eod. (1)

20. Se vi sono molti eredi testamentarij, le cui porzioni non sieno fissate dal testamento, o se vi sono molti eredi *ab intestato*, per i quali la legge non istabilisce le parti che debbono avere, in tal caso si faranno parti eguali. Perchè essendo necessario di dividere la successione, e non essendovi ragione d'ineguaglianza, gli eredi debbono tutti partecipare egualmente (b).

„ (b) Si plures instituantur heredes, dividi inter eos jus a testatore oportet. Quod si non fiat, omnes æqualiter heredes sunt, l. 9 §. 12 ff. de hered. instit. (2)

21.

(1) La regola spiegata in questo articolo non ha nulla di contrario a quel che si è detto nella prefazione, n. 8, sulla quistione in cui si cerca quale delle due sorte di successioni sia più favorevole, se quella degli eredi testamentarij, o degli eredi del sangue, poichè trattasi qui soltanto de' casi in cui il testamento deve avere il suo effetto.

(2) Si è notato in questo articolo, riguardo agli eredi *ab intestato*, che le loro porzioni faranno eguali, se dalla legge non sono regolate. Perciocchè può tra coeredi *ab intestato* avvenire, che le loro porzioni non sieno eguali, a causa del diritto di rappresentazione. Così per esempio, se vi sieno molti figli di un figlio morto, i quali dividono col loro zio la successione del loro avo, essi avranno tutti unitamente soltanto la metà che avrebbe avuta il loro padre, e l'altra metà sarà del loro zio. E sovente avviene nelle consuetudini che vi son diversi eredi di differenti beni.

21. Talvolta si dà il caso che due persone, le quali sono eredi presuntivi l'uno dell'altro, muojano in circostanze, che sia impossibile di sapere chi di loro sia morto il primo, come in un naufragio, nella rovina di una casa &c. Intanto per rendere giustizia a coloro che hanno dritto alla successione è necessario di determinarsi a supporre che uno de' due sia morto prima; il che fa sembrare a prima vista, che tal questione sia difficile a risolversi. In mezzo a questa incertezza il partito il più ragionevole è di determinarsi in favore di que' pretendenti all'eredità, che sono assistiti da una naturale equità. Fingasi il caso che il padre ed il figlio sieno contemporaneamente trovati uccisi in un campo di battaglia, senza potersi sapere chi sia morto il primo: se concorrono all'eredità la madre del figlio defonto, ed i parenti collaterali del figlio medesimo, sembra più conforme all'equità naturale di supporre, che il padre sia morto il primo, affine di far passare alla madre l'eredità, che apparterebbe ai parenti collaterali, se si supponesse che il figlio fosse premorto al padre. Al contrario se gli eredi che concorrono all'eredità, con sostenere che il figlio è premorto al padre, meritassero di esser riguardati con una più favorevole equità, a preferenza di quelli che avessero interesse di sostenere, che il padre è premorto al figlio, in questo caso bisognerebbe adottare il supposto che il figlio fosse morto il primo. In una parola, in tali questioni bisogna determinarsi a quel partito, che viene suggerito da un principio di equità in favore di u-

no de' concorrenti all' eredità ad esclusione dell' altro (a). Non sarà però lo stesso quando si trattasse di un legato: perchè in questo caso toccherà all' erede del legatario di provare chiaramente che il testatore è morto il primo. La differenza consiste in questo, che nel caso dell' erede il giudice trovasi nella necessità di supporre, che l' uno de' due sia sopravvissuto all' altro: ma nel caso di un legato questa supposizione non è di una positiva necessità mentre chi si fonda nella premorienza del testatore, deve provare con il legatario ha realmente sopravvissuto (*).

„ (a) Cum in bello pater cum filio periisset, materque
 „ filii quasi postea mortui bona vindicaret, agnati vero
 „ patris quasi filius ante periisset, divus Adrianus credi-
 „ dit patrem prius mortuum. l. qui duo 9 §. cum in bel-
 „ lo 1 ff. de rebus dubiis.

S E-

* Quest' articolo XXI, conforme si ravvisa ancora dall' asterisco è una delle addizioni di M. de Jouy. Esso in sostanza altro non è che una repetizione di quanto ha detto M. Domat nel titolo *delle prove e delle presunzioni*. sezione IV, articolo XV, nel tomo V. pag. 186 Noi l' avremmo preterito, senza l' impegno in cui siamo di dare fedelmente anche tutte le addizioni di M. de Jouy *

SEZIONE II.

Chi può essere erede, e quali sono le persone incapaci di questa qualità.

Per sapere chi possa essere erede, bisogna sapere quali sieno le persone che non lo possono essere; perchè fuori di queste, ciascuno può essere erede. Due sorte di persone non possono essere eredi: quelli che sono incapaci, e quelli che sono renduti indegni dell'eredità. In questa sezione si spiegheranno le cause che rendono le persone incapaci di succedere: nella seguente si farà vedere quali sono le cause che le rendono indegne.

L'incapacità di succedere può riguardare le successioni *ab intestato*, e le successioni testamentarie. Sarà facile vedere in ogni articolo l'effetto dell'incapacità riguardo ad amendue queste sorte di successioni.

Intorno alle cause d'incapacità di succedere convien osservare, che, oltre quelle che saranno spiegate in questa sezione, se ne trova una in alcune consuetudini, le quali escludono la figlia maritata del suo padre, anche senza dote, non solo dalla successione paterna, ma anche da tutte le altre successioni ascendenti e collaterali *ab intestato*, quando vi sono maschi o discendenti da maschi. Per un uso universale si è estesa questa esclusione le figlie, alle quali essendo dotate dal padre, rinunziano a tutte le successio-

ni *ab intestato* in favore de' maschi. Ciò forma una incapacità, o piuttosto una esclusione convenzionale da queste successioni, fondata sulla considerazione de' maschi, per conservare i beni nelle famiglie, giacchè le figlie che si maritano, lasciando la lor famiglia, trovano in quella de' mariti i vantaggi di cui fan godere i loro fratelli, o i discendenti da' loro fratelli. Questa usanza ha il suo esempio nella legge divina, la quale escludeva le donne dall' eredità paterna, quando vi fossero maschi (1). Per un'altra ragione di questa usanza di escludere le donne che con i loro matrimonj rinunziano alle successioni legittime in favore de' maschi e de' loro discendenti, si considera l'incertezza degli avvenimenti, la quale ha fatto giudicare che il padre, dando alla figlia una dote certa, può imporle la condizione, che quest' assegnamento presente e certo compenserà la speranza incerta di tutte le successioni *ab intestato*, che potessero ricadere in appresso. Ma quest' esclusione non si estende alle disposizioni testamentarie: ed una tal rinunzia della figlia maritata non forma alcuna incapacità per le disposizioni a causa di morte in suo favore, sia per quelle di altre persone, sia per quella del suo padre stesso.

Questa esclusione delle donne con una rinunzia nel lor contratto di matrimonio, non essendo fondata sul diritto romano, anzi essendogli

con-

(1) Num. 17.

contraria (1), non forma perciò una materia di questo libro. Ma è convenuto qui notarla, e si può aggiungere che il lettore vi avrà tutte le regole essenziali della materia di questa rinunzia, perchè dipendono dalle regole de' contratti, e da quelle delle successioni, che sono state già spiegate. Vi si troverà ancora le regole delle istituzioni convenzionali, secondo si è osservato su questo proposito nella prefazione di questa seconda parte, num. X.

Finalmente su questo medesimo soggetto dell'incapacità di succedere si può osservare, che oltre quella delle donne che hanno rinunciato alle successioni *ab intestato*, vi è un'altra sorte d'incapacità che viene stabilita dalle ordinanze e da alcune consuetudini riguardo alle successioni testamentarie, dalle quali escludono alcune persone. Imperocchè le ordinanze annullano tutte le disposizioni tra vivi, o testamentarie de' donanti o de' testatori in favore de' loro tutori, curatori ed altri amministratori durante la loro amministrazione, o a persone interposte; il che al-

cu-

(1) Pater instrumento dotali comprehendit filiam ita dotem accepisse, "ne quid aliud ex hereditate patris speraret". Eam scripturam jus successionis non mutasse, constitit. Privatorum enim cautionem legum auctoritate non conferi, *l. ult. ff. de suis*, *l. 2. C. de collat.*

In diritto, non è valida la rinunzia alle successioni future, *l. pater ff. de suis & legit. l. pactum C. de collationibus*.

Per diritto canonico, le rinunzie si ammettono, quando sono accompagnate dal giuramento. *Cap. 2. de pact. in sent.*

cune consuetudini estendono ad altre persone, dalle quali i donanti o i testatori possono ricevere impressioni tali che diminuiscano la libertà di disporre. Così per tali considerazioni o per altri riguardi, alcune consuetudini escludono il marito dalle disposizioni della moglie, e la moglie dalle disposizioni del marito; il che alcune limitano alle disposizioni della moglie in favore del marito, non vietando la disposizione del marito in favore della moglie (1). Ma vi è questa differenza tra l'incapacità o l'esclusione stabilita dalle ordinanze e dalle consuetudini, e le incapacità delle quali trattasi in questa sezione, che queste son fondate sopra qualità che riguardano lo stato delle persone, e le rendono incapaci per qualche difetto personale; laddove le altre son fondate sopra motivi che non hanno alcun rapporto, nè allo stato delle persone, nè ad alcun difetto, ma riguardano soltanto il bene delle famiglie.

SOM-

(1) Secondo il diritto romano, il marito e la moglie potevano farsi scambievolmente donazione a causa di morte, ma non tra vivi. *V. l. 1 ff. de donat. int. vir. & ux. l. 33 eod. d. l. 1. §. 2 & 3. V. il tit. delle donazioni.*

S O M M A R I O.

1. Ogni persona che non è incapace a succedere può essere erede.
2. Due sorte d'incapacità relative alle due sorte di successioni.
3. Due sorte d'incapacità per rapporto alle loro cause.
4. De' figli nati morti, e di quelli che nascono senza la figura umana.
5. Quelli che muojono subito nati, succedono.
6. Figlio nato dopo la morte della madre.
7. Pazzi, sordi e muti, prodighi a' quali è vietata l'amministrazione, succedono.
8. I bastardi non succedono ab intestato.
9. I forestieri non succedono.
10. I religiosi professi non succedono.
11. Né i condannati che sono morti civilmente.
12. Le comunità possono succedere per testamento.
13. Quelli che non erano nati nel tempo della successione, possono succedere.
14. Le diverse incapacità hanno i loro diversi effetti.
15. Differenza tra le incapacità per rapporto alle due sorte di successioni.
16. Alcune incapacità possono cessare, altre sono perpetue.
17. L'incapacità de' bastardi cessa col matrimonio del loro padre colla loro madre.
18. Cessa l'incapacità per gli stranieri naturalizzati.

19. La nullità de' voti fa cessare l'incapacità di religioso professo.
20. L'incapacità di un condannato cessa per l'assoluzione, ed in altri casi.
21. Incapacità che cessano per il passato e per l'avvenire, o solamente per l'avvenire.
22. Quella de' bastardi non può cessare se non per l'avvenire.
23. Ed anche quella degli stranieri.
24. Quella del religioso professo può cessare tanto per il passato, quanto per l'avvenire.
25. Ed anche quella del condannato.
26. Diversi tempi da considerarsi per l'effetto delle incapacità.
27. Tre tempi da considerarsi per l'incapacità delle successioni testamentarie.
28. Ed uno per le successioni ab intestato.
29. Effetto dell'incapacità sopraggiunta dopo la successione ab intestato.
30. Effetti di quella de' bastardi.
31. Effetti di quella de' forestieri.
32. Effetti di quella de' religiosi professi.
33. Effetti dell'incapacità de' condannati.
34. Questa incapacità non comincia se non colla condanna.
35. Se si sostiene la condanna, questa fa sussistere l'incapacità.
36. Questa incapacità cessa in diversi casi.
37. Non si può donare ad un incapace per mezzo di persone interposte.
38. Se il figlio dell'erede incapace possa succedere.

1. **O**gni persona può essere erede, o *ab intestato*, se vi è chiamato dalla legge, o per testamento: purchè non vi sia una causa che lo privi del diritto di succedere (1).

2. Alcune persone sono soltanto incapaci delle successioni *ab intestato*, e sono capaci delle successioni testamentarie, come i bastardi. Altre sono incapaci di amendue queste successioni, come i forestieri non naturalizzati, ed altri di cui si parlerà in appresso (2).

3. Le cause d'incapacità di succedere sono di due specie: alcune sono naturali, come la causa dell'incapacità dei figli che sono nati morti: altre sono stabilite dalle leggi, come quella dell'incapacità de' religiosi professi (3).

4. Non succedono i figli nati morti, qualunque sieno stati animati nel seno della madre, quando ricade qualche successione o *ab intestato* o testamentaria, la quale loro appartenesse; e per conseguenza non trasmettono questa successione alle persone che loro succederebbero, se fossero morti dopo nati; poichè non si è potuto mai annoverarli tra le persone capaci di acquistar beni, nè si può dire che sieno stati

ti

(1) La capacità risulta dal non esservi incapacità.

(2) V. gli articoli 8 9 10 e 11.

(3) V. l'articolo seguente e l'artic. 10.

ti mai al mondo, e che perciò abbiano potuto avere alcun dritto nella società (a). La medesima incapacità con più ragione esclude un parto nato senza la forma umana, quantunque abbia avuto vita; poichè questo o è un mostro, o una massa informe di carne che non si può mettere nel numero delle persone (b).

„ (a) Qui mortui nascuntur, neque nati, neque pro-
 „ creati videntur, quia nunquam liberi appellari potue-
 „ runt, l. 129 ff. de verb. signif. Uxoris abortu testamen-
 „ tum mariti non solvi juris evidentissimi est, l. 2
 „ C. de post. hered. inst. V. l' articolo seguente.

„ (b) Non sunt liberi qui contra formam humani ge-
 „ neris converso more procreantur: veluti si mulier
 „ monstruosum aliquid aut prodigiosum enixa sit, l. 14.
 „ ff. de test. hom. (1)

5. I figli che nascono vivi, quantunque muo-
 jano subito dopo nati, sono capaci delle succes-
 sioni cadute nell'intervallo della loro concezione
 e della loro morte. Perciò un figlio che nasce
 vivo dopo la morte del padre, e muore subito
 dopo nato, succede al padre; e se vi fosse un
 testamento che chiamasse un altro erede, si an-
 nullerebbe colla nascita di questo figlio (c).

„ (c) Uxoris abortu testamentum mariti non solvi,
 „ posthumo vero præterito, quamvis natus illico decesse-
 „ rit, non restitui ruptum, juris evidentissimi est, l. 2.
 „ C. de post. hered. inst. Quid si non integrum animal
 „ editum sit, cum spiritu tamen, an adhuc testamen-
 „ tum rumpat? & hoc rumpit, l. 12. §. 1 ff. de lib. &
 „ post. hered. inst.

„ Quod

(1) V. l. 133 ff. de verb. signif. V. l' artic. 4 della sez.
 1. delle persone, e queste ultime parole della legge 3 C.
 de post. hered. inst. citata sull' artic. seguente, si vivus
 ad orbem totus processit, ad nullum declinant monstrum
 vel prodigium.

„ Quod certatum est apud veteres non decidimus: cum
 „ igitur qui in ventre portabatur præteritus fuerit, qui
 „ si ad lucem fuisset redactus, suus heres patri existeret,
 „ si non alius eum antecederet, & nascendo ruptum te-
 „ stamentum faceret, si posthumus in hunc quidem or-
 „ bem devolutus est, voce autem non emissa ab hac lu-
 „ ce subtractus est, dubitabatur si is posthumus ruptum
 „ facere testamentum posset. Et veterum animi turbari
 „ sunt, quid de paterno elogiò statuendum sit. Cumque
 „ Sabiniani existimabant: si vivus natus esset, etsi vo-
 „ cem non emisit, ruptum testamentum; apparetque
 „ quod & si mutus fuerat, hoc ipsum faciebat. Eorum
 „ etiam non laudamus sententiam, & sancimus, si vivus
 „ perfecte natus est, licet illico postquam in terra ceci-
 „ dit, vel in manibus obstetricis decessit, nihilominus
 „ testamentum rumpit. Hoc tantummodo requiringdo, si
 „ vivus ad orbem totus processit, ad nullum declinans
 „ monstrum vel prodigium, l. 3. C. de post. hered. inst.

*Osservazione su questo articolo, e sulle leggi
 qui citate.*

Dalla regola spiegata in questo articolo e dalle
 leggi qui citate, nasce una questione ben na-
 turale e di un uso frequente: cioè, se tra i fi-
 gli che possono succedere, debbansi annoverar
 quelli che nascendo prima del tempo, non pos-
 sono vivere. Una tal questione non può riguar-
 dar mai l'interesse di questi figli stessi, ma
 quello di altre persone che hanno diritto alla
 successione. Così, per esempio, se una vedova
 incinta partorisce dopo la morte del marito un
 figlio di quattro o cinque mesi, che muore su-
 bito dopo nato, la questione sarà tra questa ve-
 dowa che domanderà ciò che le leggi le danno
 su i beni paterni del figlio, il quale essa preten-
 derà esser succeduto al padre, e gli eredi del
 padre, i quali pretenderanno che questo figlio,

non

non avendo potuto vivere, non ha potuto succedere. Su di che bisognerà giudicare se il figlio ha o non ha succeduto al padre. Lo stesso avverrà per i beni materni del figlio, se essendo sopravvissuto alla madre morte nel parto, il padre domandi contro gli eredi della madre i beni materni di questo figlio.

In tale questione, gli eredi del padre o quelli della madre in sostanza direbbero: che questo figlio non avendo potuto vivere, non ha potuto succedere; e che l'incapacità del bisogno e dell'uso de' beni temporali ha formata l'incapacità di acquistarne, e per conseguenza quella di aver parte in una eredità. Il padre o la madre direbbero al contrario, che basta che un figlio sia nato per esser contato tra' figli: che qualunque nascita mette ogni persona nel numero de' veri figli di coloro da cui nascono: che la nascita di questo figlio, e le cure e le pene che l'hanno preceduta, han costato a' genitori ciò che possono lor costare tutti gli altri figli, e sono state loro di egual peso; e che perciò la sua morte è per essi una vera perdita di un figlio, più dura in un certo senso di quella degli altri, e che richiede la consolazione, la quale avrebbero nella morte degli altri figli con succeder loro, il che non si può ottenere se non col dare a questo figlio il diritto di succedere, per lasciare al padre o alla madre che gli sopravvive ciò che le leggi danno ai genitori su i beni de' loro figli. Direbbero ancora che le leggi chiamano indistintamente tutt' i figli alla successione, ed escludono soltanto quelli che nascendo senza la fi-

gura umana, non possono essere messi nel numero delle persone (1). Che quantunque questi figli non possano far che pochissimo uso de' beni; tuttavia la lor condizione in questo punto non è diversa da quella de' figli, i quali, benchè nati di nove mesi, sono tuttavia incapaci di vivere e muojono subito dopo la loro nascita, o per cagione del parto penoso, il cui patimento toglie loro la vita, o per qualche infermità o per qualche vizio organico o per altra causa che rende la lor vita impossibile, e l'uso de' beni inutile, ma non per questo sono incapaci delle successioni. Direbbero che, sebbene in pochi giorni, o anche in poche ore finisca il bisogno che i figli nati prima del tempo possono avere dell'uso de' beni, si può dire però, anzi è certo, che ne hanno bisogno; e prima della loro nascita ed anche dopo, se vivono qualche tempo, e che quest'uso deve essere loro dato su i beni che loro appartenevano. Direbbero che le leggi danno indistintamente alle vedove, che restan gravide, senza neppure eccettuar quelle che hanno beni proprj, un assegnamento su i beni de' loro mariti, per tutto il tempo della loro gravidanza, per i figli che non sono ancor nati, e per la conservazione del feto (2), e che si destinano anche curatorj a' figli non ancor nati, per la cura de' beni che loro devono appar-
te.

(1) L. 14 ff. de stat. hom. V. l' articolo precedente.

(2) V. l' artic. 8 della sez. 2 come succedono i figli.

tenere (1), perchè sono eredi prima di nascere, e perchè le leggi li considerano come già venuti al mondo, circa l'acquisto de' beni cui hanno dritto (2). Che le successioni del padre o della madre di questi figli non debbono rimaner sospese dopo la loro nascita; e siccome ne avevano fatto acquisto prima che venissero alla luce, con questa sola condizione, se la nascita ve li facesse venire; e siccome per il tempo che rimangono in vita; queste successioni non possono appartenere ad altri che ad essi, così sembra giusto, che unendo a queste considerazioni il gran favore della causa del padre o della madre superstite, si riguardino tali successioni come acquistate da questi figli, tanto per il diritto che vi avevano anche prima della nascita, quanto per il motivo sì naturale alle leggi, di dare al padre o alla madre la consolazione di non perdere nel tempo stesso il figlio ed i beni (3); ed anche perchè la successione del padre o della madre di tal figlio non può mentre egli vive, passare ad altra persona che a lui, e non può neppure rimaner senza padrone. Che le leggi citate su questo articolo altro non richieggono per rendere i figli capaci di succedere, se non che abbiano solamente nella loro nascita un momento.

(1) V. l'artic. 7 di questa medesima sezione 2 come succedono i figli.

(2) L. 26 ff. de stat. hom. l. 7 ff. de suis & legit. l. 1 ff. de vent. in poss. mit.

(3) L. 6 ff. de iur. dot.

mento di vita. Che la prima di queste leggi dichiara capace di succedere il figlio che muore subito dopo la nascita; laddove quello che è nato morto, n'è incapace. Che la seconda richiede soltanto che il figlio abbia tutta la forma umana, e che sia nato vivo, *integrum animal cum spiritu*. Che in quanto alla terza legge, si vede che Giustiniano ha con essa deciso una controversia fra due sette di giureconsulti, una delle quali pretendeva che il figlio, il quale avesse dato qualche segno di vita nella sua nascita, sebbene non avesse gettato alcun vagimento, potesse succedere; l'altra poi credeva che, per provare la vita del figlio, vi bisognasse il vagimento; il che era verisimilmente fondato sull'incertezza di tutti gli altri segni di vita. Quindi sembra che la quistione tra questi giureconsulti non era se il figlio nato prima del tempo, e se per esser nato vivo potesse succedere, ma solamente se si potesse da altri segni diversi dal vagimento giudicare che il figlio fosse nato vivo. La qual cosa sembra provare, che amendue i partiti convenivano che il figlio, quantunque nato prima del tempo, potesse succedere, se fosse vissuto; ed anche su tal questione Giustiniano non decide che i figli nati a tempo proprio e nati vivi succedessero; e quelli che fossero nati prima del tempo non succedessero, ancorchè fossero nati vivi, il che avrebbe dovuto ordinare, se intorno a ciò si fosse raggirata la questione; ma decide solo in generale ed infinitamente, che i figli nati vivi possono succedere, quantunque muojono immediatamente. Il padre e la madre
di,

rebbero ancora, che sebbene questa legge si es-
 prima in tali termini *si vivus perfecte natus est*,
 tuttavia o che questa parola *perfecte* si riferisce
 alla parola precedente *vivus*, o alla parola se-
 guente *natus*, cosicchè quest' espressione dino-
 tando o perfettamente nato, o perfettamente vi-
 vo, niuno di questi due sensi basta per dedur-
 ne, che tali parole non possano intendersi se
 non di un figlio nato in tempo; poichè un figlio
 che nasce prima del tempo, può nascere di tal
 maniera, che non si possa dubitare di essere
 perfettamente vivo, e di essere perfettamente
 nato; vale a dire, di esser uscito dal seno di
 sua madre, o con una nascita naturale ed ordi-
 naria, o con essersi aperto il corpo della madre
 morta, e così sembra che lo spieghino le se-
 guenti parole: poichè vogliono che la questione
 sia solamente, se il figlio è interamente nato,
 e se non è un mostro, *hoc tantummodo requiren-*
do si vivus ad orbem totus processit, ad nullum
declinans monstrum vel prodigium. Che se a que-
 sta legge si desse la forza di escludere dalle suc-
 cessioni tutt' i figli che, per non essere nati in
 tempo, non possono vivere, bisognerebbe esclu-
 derne ancora i figli di otto mesi, che comune-
 mente si crede non poter vivere. Direbbero,
 che le leggi, dove parlasi de' figli nati prima
 del tempo, non considerano in essi questo difet-
 to, se non quando trattasi di giudicare della lo-
 ro condizione, e di sapere se sieno o no legit-
 timi, per esser nati troppo presto dopo il matri-
 monio, o troppo tardi dopo la morte del marie-
 to. E vero che tal questione riguarda eziandio

il diritto di succedere, poichè coloro che non son legittimi non succedono: ma niuna di queste leggi considera in questi figli la capacità o l'incapacità di vivere, per escludere dalle successioni quelli che, per non esser nati nel tempo ordinario, non son capaci di vivere. Per rapporto ad una tal questione dello stato di questi figli, dicesi in una legge, che un figlio nato nel settimo mese dopo il matrimonio, è figlio legittimo del marito (1); ed in un'altra si dice, che il figlio nato dopo il decimo mese dalla morte del marito, non gli succede, giudicando la legge ch'egli abbia un altro padre; e vi è soggiunto che il figlio nato di 182 giorni, è nato in tempo, e che se una donna schiava, essendo fatta libera, partorisce 182 giorni dopo la sua libertà, il suo figlio s'intenderà concepito libero (2). Perciò quanto in queste leggi si riferisce alla capacità o incapacità di questi figli per succedere, non riguarda se non il loro stato e le qualità di legittimi, indipendentemente

(1) Septimo mense nasci perfectum partum jam receptum est, propter auctoritatem doctissimi viri Hippocratis. Et ideo credendum est, eum qui ex iustis nuptiis septimo mense natus est, iustum filium esse, l. 12 ff. de stat. hom.

(2) Post decem menses mortis natus non admittitur ad legitimam hereditatem. De eo autem qui centesimo octogesimo secundo die natus est, Hippocrates scripsit, & divus Pius pontificibus rescripsit, iusto tempore videri natum, nec videri in servitute conceptum, cum mater ipsius ante centesimum octogesium secundum diem esset manu missa, l. 3 §. pen. & ult. ff. de suis & legit. hered.

dal sapere se possono o non possono vivere. Vi è un altro testo fuori del corpo del diritto, ma che ha qualche autorità, perchè e del giureconsulto Paolo, uno de' primi autori delle leggi, nel qual testo si dice, che il bambino di sette mesi è annoverato tra' figli, e dà un dritto alla madre (1); d'onde segue che quello, il quale è nato prima di questo tempo, non le giova nulla. Ma questo è solamente per rapporto all'antico dritto romano, che non dava alla madre il diritto di succedere a' suoi figli, se non quando ne aveva tre. Quindi questa regola, del pari che le altre, non riguardava la capacità o l'incapacità di questi figli per le successioni. Il suo uso era solamente di escludere dal numero de' figli, necessario per dar questo diritto alla madre, quelli che erano nati prima del termine di sette mesi. Il che era fondato su questo, che la legge, la quale voleva che la madre avesse tre figli per goder questo diritto, riguardava l'utilità della repubblica colla moltiplicazione de' figli, essendo inutili per quest'uso quelli che non potevano vivere. Direbbero finalmente il padre o la madre, che se i figli, che non son nati nel tempo ordinario, sono incapaci di succedere, vi saranno molti inconvenienti per le difficoltà di giudicare del tempo della concezio-
ne

(1) Septimo mense natus matri prodest. Ratio enim Pythagorei numeri hoc videtur acmittere: ut, aut septimo pleno, aut decimo mense partus maturior videatur. *Paul. sent. 1. iii. 9.*

ne di un figlio, per sapere se sia o no nato in tempo, ed anche per l'incertezza che può esservi nella regola stessa del tempo necessario per la nascita nel termine stabilito, come si osserverà a suo luogo (1). Su tal questione tanto importante per le conseguenze che porta ne' casi in cui può aver luogo, sembrerebbe doversi dire, dopo tutte queste osservazioni, che se bisognasse giudicarla colle leggi ora citate, ogni figlio, che vive un momento dopo la nascita, ha potuto succedere, tanto se sia nato, quanto se non sia nato in tempo. Vi sono ancora alcune decisioni, in cui i figli di cinque o sei mesi, che secondo l'ordine naturale non erano nati in tempo e non potevano vivere, sono stati giudicati atti a succedere, solamente per aver vivuto alcuni, momenti. E benchè sianvi esempj di altre decisioni, in cui si è negata la successione a' figli nati in questo medesimo tempo; ciò può esser derivato dal non essersi avuta una prova certa, ch'essi erano nati vivi. In fatti Louet, ch'è il più esatto fra tutti i compilatori delle decisioni, rapporta un caso, che dà luogo a questa congettura (2). Trattavasi di un figlio di quattro o cinque mesi, ch'era stato estratto dal ventre della madre già morta, ed il di cui padre pretendeva che avesse vivuto: all'in-

(1) V. l'artic. 5 della sez. 1. Come succedono i figli e la nota che vi è stata fatta.

(2) Louet, lettera E, n. 5.

incontro i parenti della madre sostenevano, che questo bambino non aveva dato alcun segno di vita. In conseguenza tutta la disputa si aggirava su di una circostanza di fatto, cioè se il bambino avesse o no vivuto. In questo stato di cose fu giudicato, che il bambino era nato morto; il che sembra supporre, che se si fossero avute prove certe che il bambino era nato vivo, gli sarebbe stata accordata la successione. Imperocchè era certo che il bambino non era nato in tempo; e se fosse stato giudicato incapace della successione per la ragione che non era nato in tempo, sebbene fosse nato vivo, non sariasi aggiunte nella sentenza, che egli era nato morto; giacchè la circostanza della vita o della morte sarebbe stata indifferente ed inutile, per la disputa della successione. Similmente Bougier, ch'è un altro compilatore di decisioni, ne rapporta una in cui fu deciso, che un figlio nato nel quinto o sesto mese, era nato vivo, e dovea succedere (1). Aggiunge che il settimo mese, ricercato dalle leggi come il termine di una nascita completa, deve solo estendersi (conforme abbiamo osservato di sopra) alla quistione dello stato del bambino, cioè se debba riputarsi legittimo o spurio, *cum agitur de statu; & sit questio status*; e non riguarda la questione di sapere, egli ha acquistato il dritto alla successione, affine di poterla trasmettere, *non cum agitur*

(1) Bougier, lettera E, n. 4.

tur de transmissione hereditatis; sono le precise parole di quest' autore. Rilevasi ancora da queste decisioni, che non siasi adottato per regola, che il parto immaturo, non potendo vivere, è incapace della successione; ma che al contrario siasi adottata quella, che il bambino nato vivo, benchè prima del tempo necessario per poter vivere, non è escluso dalla successione; benchè vi sieno prove indubitate ch' egli è nato vivo, e che non si prendano per segni di vita alcuni moti de' membri, che possono avvenire anche in quelli che sono nati morti, e che comunemente sono i soli segni di vita ne' bambini, che nascono molto prima del tempo. Tanto era accaduto nel caso della prima di queste decisioni, conforme avverte l' autore nel riferire i motivi de' litiganti. Nè vi è dubbio che l' incertezza di questi segni di vita de' bambini nati prima del tempo, abbia dato luogo all' opinione di que' giuriconsulti, citati quì sopra, di esigere per prova della vita, che il bambino abbia pianto.

6. Tra i figli capaci di succedere conviene annoverare quello che si estrae dal ventre della madre morta, ancorchè non fosse vissuto che qualche momento; poichè sebbene non fosse nato quando è ricaduta la successione di sua madre, tuttavolta l' operazione che lo mette al mondo, sta in luogo della nascita, e basta che sia sopravvissuto a sua madre (a); potendosi anche

„ (a) Quod dicitur filium natum rumpere testamentum,
 „ natum accipe, etsi ex fracto ventre editus sit, l. 12.
 „ ff. de liber. & post. hered. instit. l. 6. ff. de inoff. test. v.
 „ l. 132. & l. 141. ff. de verb. signif. (1).

(1) Ciò che si è detto nell' art. colo, cioè che possa dir-

dire che le abbia succeduto prima della sua nascita.

7. Quelli che nascono sordi e muti o con altre infermità, che rendono le persone incapaci dell' amministrazione de' loro beni, non lasciano di esser capaci di succedere, del pari che gli altri figli. I pazzi ancora acquistano le successioni che possono loro toccare, ed anche i prodighi a' quali è vietata l' amministrazione. Ma a tutte queste sorte di persone si danno curatorî che prendono cura de' loro beni, siccome i tutorî hanno cura de' beni de' pupilli. Sebbene queste persone sieno incapaci di obbligarsi, e la qualità di erede supponga il caso di dover contrarre obbligazioni, nondimeno i loro tutorî e curatorî le contraggono per essi, ma sempre colla condizione che se le successioni son loro onerose, possono rinunziarvi, e farsi restituire *in integrum* (1).

8.

dirsi che questo figlio aveva succeduto alla madre prima della sua nascita, è fondato su questo, che le leggi considerano i figli non nati, come nati, quando trattasi del loro interesse, e delle successioni che possono loro spettare. V. le leggi citate sotto la lettera D, nella nota sull' articolo precedente.

(1) *vid. tit. ff. de bon. poss. furioso in f. muto, surdo, ceco, &c. Furiosus, & mutus, & infans, & filius familias... testamenti factionem habere dicuntur. Licet enim testamentum facere non possunt, ex testamento, vel sibi, vel alii acquirere possunt, §. 4. in f. inst. de hered. qual. & diff. Mutus & surdus recte heres institui potest, l. 1. §. 12. ff. de hered. instit. l. 5. ff. de acquir. vel omit. hered. Eum qui lege bonis interdicatur heredem institutum posse adire hereditatem constat. D. l. 5. §. de acq. vel omit. hered.*

Tutte

8. I bastardi sono incapaci di ogni successione *ab intestato*, a riserva di quelle de' loro figli, se ne hanno di legittimi, e non succedono neppure alle loro madri; poichè nelle famiglie si annoverano tra' congiunti capaci di succedere soltanto quelli, che nascono da un matrimonio legittimo. E siccome i bastardi non possono succedere *ab intestato*; così niuno, eccettuati solo i loro figli legittimi, succede loro a questo medesimo titolo, e neppure le loro madri (a). Ma si può loro donare, e possono essi testare de' loro beni.

„ (a) Vulgo *quæritos nullos habere agnatos manifestum est*, §. 4. *instit. de success. cog.* (1).

Os-

Tutte queste sorte di persone sono capaci di aver la proprietà de' beni, ed a causa di questa capacità si danno loro tutori e curatori. Per quello poi che riguarda gli obblighi della qualità di erede, vi soggiacciono soltanto fino alla concorrente quantità del valore de' beni; poichè quando è loro ricaduta una successione, se ne fa l' inventario, per incaricare il tutore o il curatore. Quindi i creditori hanno la loro sicurezza, del pari che l'hanno contro gli eredi maggiori, i quali accettano la qualità di eredi col beneficio dell' inventario, il che farà la materia del titolo seguente. V. gli articoli, 11. 12, 13., della sezione 1. delle persone.

(1) Sebbene questo testo riguardi soltanto le successioni del lato paterno, e secondo il dritto romano i bastardi possono succedere a' loro parenti materni (*), nondimeno si è messa qui la regola in generale, e secondo la nostra usanza, la quale gli esclude da ogni sorte di successione *ab intestato*; poichè sebbene alcune consuetudini particolari chiamino i bastardi alla successione delle loro madri co' figli legittimi, tuttavia questi usi particolari non impediscono che la regola contraria non meriti sola di esser considerata come una usanza generale della Francia, e come più conforme all' onestà ed al buo-

Osservazione su questo articolo.

Si è soggiunto sul fine del precedente articolo, che si può donare a' bastardi, e che questi possono disporre de' loro beni. Su di che fa d'uopo osservare, per ciò che riguarda le disposizioni che possono fare de' loro beni, che la loro condizione è la medesima di quella delle altre persone, e che hanno la medesima libertà. Riguardo poi alla liberalità che si possono loro usare, il diritto romano, le consuetudini e l'uso le hanno diversamente regolate.

In quanto al diritto romano, gl'imperadori avevano vietato al padre, che ha moglie o figli

buoni costumi. V. la prefazione quì innanzi, num. 12., e poco appresso gli articoli 17., 21. e 30. di questa sezione e l'articolo 5. della sezione 1., Come succedono i figli e i discendenti.

(*) V. l. 2. ff. unde cogn. §. 4. inst. & success. cogn.

Secondo la novella 18. di Giustiniano, C. 5., i figli di una concubina avevano la sesta parte della successione del padre, se questi moriva senza figli legittimi, e la loro madre aveva in questa sesta parte la medesima porzione, che ciascuno de' figli, secondo il loro numero.

I bastardi non possono possedere benefizj. Baquet, del dritto de' bastardi, part. 1. cap. 2., n. 5., ma possono avere molti uffizj quantunque non sieno legittimati. Baquet, *cod. n. 5. l. 29. §. 1. ff. de inoff. test.* La legge 5. C. ad Senatuscons. Orpit. eccettua i bastardi delle donne infami.

Sono capaci delle successioni testamentarie, a riserva di quelle di loro padre e madre, i quali per altro possono chiamarli alla loro successione ad *excludendum fiscum*; quia *vitium paternum refrigerandum est*. L. ult. C. de naturalibus liberis.

gli legittimi, di donare a' bastardi o alla loro madre più della vigesima quarta parte de' suoi beni (1); e Giustiniano colla novella 89. c. 12. estese questa donazione alla dodicesima parte, lasciando a' padri, che non avessero figli legittimi o ascendenti, la libertà di donar tutto a' figli naturali; e se avessero soltanto ascendenti, n'ecettuò la loro legittima.

In quanto alle consuetudini, molte permettono a' padri de' bastardi di far loro donazioni, ma in diverse maniere. Alcune estendono questa libertà fino a poterli istituire eredi nel loro contratto di matrimonio, o far loro donazione, colla riserba però della legittima a' figli, il che ripugna troppo all'onestà ed all'equità. Inoltre permettono a' padri ed alle madri de' figli bastardi di far loro donazione per gli alimenti e mantenimento; il che sembra vietare liberalità di maggior rimarco. Questi limiti indistintamente stabiliti per ogni sorte di bastardi, e che in generale si fondano su i buoni costumi e sulla decenza, sono ancora più giusti riguardo a' bastardi procreati da copule più ree di una semplice fornicazione, come sarebbe un incesto, un adulterio ec.; poichè per una legge di Giustiniano questi non potevano neppure pretendere gli alimenti da' loro genitori (2), sebbene l'equità naturale, il diritto canonico e la nostra usanza richieggono che loro si diano (3).

Basta

(1) L. 2. C. de natur. lib.

(2) V. Not. 89. C. ult.

(3) C. 5. inf. de eo qui duxit in matr. quam poll. per adul. Quan-

Basta quì osservare questi principj della decenza, e delle distinzioni che convien fare fra le diverse sorte di bastardi, senza entrare nelle questioni che si potrebbero fare su i limiti o sulla libertà delle disposizioni in loro favore; poichè nulla su di ciò è stato stabilito dal diritto romano e neppure dalle consuetudini e dalla nostra usanza. Quindi questa materia non avendo regole precise, uniformi e comuni da per tutto, sarebbe desiderabile che ve ne fossero: ma ciò non entra nel piano di questo libro.

9. Gli stranieri non naturalizzati sono incapaci di tutte le successioni, tanto testamentarie, quanto *ab intestato* (a).

„ (a) Peregrini capere non possunt (hereditatem) l. 1. C. de hered. inst. l. 6 §. 2. ff. eod. (1).

10. I religiosi professi non succedono, e per i loro voti sono egualmente esclusi dalle successioni *ab intestato* e dalle testamentarie (2).

11.

Quando sono semplici bastardi, i genitori possono dar loro una parte de' beni, purchè non sia sotto titolo universale.

E' in osservanza tra noi, di assegnarsi in giudizio, i soli alimenti a' bastardi adulterini o incestuosi.

I figli legittimi de' bastardi succedono a' loro genitori in esclusione del fisco. Bacq. del diritto del bastardo, part. 1. cap. 8. Dep. 1. 2.

(1) V. quel che si è detto degli stranieri nella prefazione quì innanzi num. 13. V. l'artic. 11. della sezione 2. delle persone, gli artic. 18, 23. e 31. di questa sezione, l'artic. 2. della sez. 13. di questo titolo, e l'artic. 3. della sez. 4. di questo medesimo titolo, colla nota che vi è stata fatta.

Gli stranieri non solo sono incapaci di succedere, ma sono altresì incapaci di testare. V. l'articolo 12. della sezione 2. de' testamenti.

(2) Secondo la novella 5. di Giustiniano, C. 5., i beni
Domat Tomo VI. O di

11. I condannati a morte o ad altre pene, che portano seco la morte civile, non succedono ad altri nè per testamento, nè *ab intestato*. E questa incapacità fa passare i beni, che dovevano loro prevenire, a quelle persone che le leggi vi chiamano (2).

„ (a) *Edicto prætoris bonorum possessio his denegatur, qui rei capitalis criminis damnati sunt, neque in internum restituti sunt, l. 13. ff. de bon. poss. (1).*

12. I corpi e le comunità, come le città, le università, i collegi, gli ospedali, i capitoli, le case religiose ed altre comunità, tanto laiche quanto ecclesiastiche, quando sono legittimamente erette ed approvate, rappresentano le persone, e potendo posseder beni, sono capaci delle successioni testamentarie. E chi ha l'autorità di disporre de' suoi beni, può istituire eredi questi corpi, quando non vi sia una legge in contrario (b).

„ (b) *Habeat unusquisque licentiam sanctissimo catholico*

di coloro che si facevano religiosi acquistavansi dal monastero dove professavano, ed essi non potevano più disporre; i loro figli stessi non potevano ritenersene che la loro legittima. In Francia, i beni di colui che si fa religioso, non solamente non si acquistano dal monastero, o da altra casa religiosa, dove si ritira; ma egli non può neppure disporre in favore di alcun monastero, o casa religiosa. Può però disporre de' suoi beni prima della sua professione, in favore de' suoi parenti o di altre persone, ma non dopo la professione. V. l'articolo 19. dell'ordinanza di Orleans, e l'articolo 28. di quella di Blois. V. su i religiosi professi l'artic. 13. della sez. 2. delle persone, e gli articoli 19., 24. e 32. di questa sezione.

(1) V. gli artic. 20., 25. 33. e i seguenti di questa sezione, e l'artic. 5. della sez. 4., l'artic. 1. della sez. 13. e l'artic. 14. della sez. 2. de' testamenti.

„ lico venerabilique concilio decedens bonorum, quod
 „ optaverit, relinquere, & non sint cassa judicia ejus, 1
 „ l. 3. C. de sacrosanct. Eccl.
 „ Collegium, si nullo speciali privilegio subnixum sit,
 „ hereditatem capere non posse dubium non est, l. 8. C.
 „ de hered. ins. (1).

13. Non bisogna mettere nel numero delle persone incapaci di succedere, i figli che, sebbene non sono ancora nati quando è ricaduta la successione, fossero però generati; poichè i postumi che non nascono se non dopo la morte de' genitori, non lasciano di succeder loro. Si può anche istituire erede il postumo di un'altra persona. Quindi tali figli sono egualmente capaci di tutte le successioni che possono loro appartenere, tanto testamentarie, quanto *ab intestato* (a):

„ (a) Furiosus, & mutus, & posthumus, & infans,
 „ & filius familias, & servus alienus testamenti factio-
 „ nem habere dicuntur. Licet enim testamentum facere
 „ non possint, attamen ex testamento vel sibi, vel alii
 „ acquirere possunt. §. 4. in f. instit. de hered. qual. & diff.
 „ (Posthumus alienus) hodie recte heres instituitur, §.
 „ i. inst. de bon. poss.

14. Tutte le cause dell'incapacità di succedere finora spiegate, hanno i loro diversi effetti secondo la lor natura, e secondo i tempi in cui le persone si trovano incapaci (2). Il che dipende dalle regole seguenti.

15.

(1) Per il privilegio di cui si parla in questo testo bisogna intendere il permesso di formare una comunità, poichè non può esservene alcuna lecita, senza il permesso del principe. V. l'articolo 15. della sez. 2. delle persone.

Vi sono le comunità incapaci delle successioni, come quelle de' religiosi mendicanti. V. sulle disposizioni in favore delle case religiose la nota sull'artic. 10.

(2) V. gli articoli seguenti.

15. Per ciò che riguarda la natura delle diverse sorte d'incapacità, cioè de' bastardi, degli stranieri, de' religiosi professi e de' condannati ad una pena che seco porta la morte civile, l'incapacità de' bastardi distinguesi dalle altre, in questo ch'essi non sono assolutamente incapaci se non delle successioni legittime, ma sono capaci di succedere col testamento, o di ricevere qualche donazione, secondo le distinzioni che su di ciò sono state fatte nell'osservazione sull'articolo VIII. Ma le altre incapacità escludono egualmente da amendue le sorte di successioni, e da tutte le disposizioni a causa di morte (1).

16. Convien ancora osservare sulla natura di queste quattro sorte d'incapacità, che ve ne sono alcune le quali durano sempre, ed altre che possono cessare (2), come si vedrà nelle seguenti regole.

17. L'incapacità del bastardo, i di cui genitori si sono congiunti in matrimonio nel tempo ch'egli era già conceputo, cessa nel caso che sposandosi lo riconoscono per legittimo, ed egli allora resta legittimato con questo matrimonio (a).

„ (a) Mox postquam nuptiæ cum matribus eorum fuerint celebratæ, suos patri & in potestate fieri (jubeamus) l. 5. C. de nat. lib.

„ Sancimus in hujusmodi casibus omnes liberos, sive ante dotali, instrumenta editi sint, sive postea, una eademque lance trutinaria l. 10. eod. Nuper legem conscripsimus, qua jussimus si quis mulierem in suo conubio collocaverit non ab initio affectione maritali
„ (eam

(1) V. l'articolo 8., e la nota che vi è stata fatta.

(2) V. gli articoli seguenti, fino al 26.

„ (*sam tamen cum qua poterat habere connubium.*) & ex
 „ ea liberos sustulerit, &c. l. II. cod. V. Nov. 12. c. 4.
 „ Nov. 74. c. 1. Nov. 89. c. 8. (1).

18. L'incapacità degli stranieri può cessare coll'essere naturalizzati, mediante un diploma del principe che fa loro questa grazia (2).

„ (a) *Cives allectio facit*, l. 7. C. *de incol.* (2).

19. L'incapacità de' religiosi professi può cessare; se si trovino nulli i loro voti; e se avendo reclamato in tempo, li facciano annullare dal giudice; giacchè si potrebbero annullare, se la professione fosse stata fatta prima dell'età prescritta dalle leggi, o prima dell'anno del noviziato, o se vi fossero altre giuste cause (3). Ma se non può essere annullata la professione, la incapacità durerà sempre.

20. L'incapacità che deriva dalla morte civile del condannato può cessare, se esso fa annullare la sua condanna. Se morisse prima dell'accusa o anche prima della condanna, non vi sarebbe stata incapacità (4).

21

(1) V. sull'incapacità de' bastardi gli articoli 22. e 30. Non si parlerà qui della maniera di legittimare un bastardo mediante il diploma del principe, essendo questa una materia che non riguarda il soggetto del presente libro.

(2) Sebbene questo testo non riguardi i diplomi di naturalizzazione, tuttavolta si può riferire all'effetto di essi. V. gli articoli 23. e 31.

(3) I voti farebbero nulli, qualora non vi precedesse un anno di noviziato dopo la vestizione dell'abito, e se colui che fa professione non avesse l'età di 16. anni compiuti. V. il concilio di Trento, sez. 25. C. 15.

(4) V. qui appresso gli articoli 25., 33., e gli altri che seguono.

21. Fra le incapacità che possono cessare, vien distinguere quelle che cessano in maniera, che la persona che rendevano incapace, non lo è più ma solo per l'avvenire, senza che riguardando al possesso si faccia verun cambiamento nello stato in cui era; e quelle le quali cessano in modo che la persona sia considerata come se non fosse stata mai incapace, e rientra talmente ne' suoi diritti, che si trova capace anche di quelle successioni che le erano pervenute nel tempo che durava la sua incapacità. Tale differenza fra queste diverse sorte d'incapacità è un effetto naturale della differenza fra le loro cause, la quale consiste in questo che le cause di alcune incapacità possono essere talmente annullate, come se non avessero mai esistito; come la professione religiosa, la quale è la causa dell'incapacità del religioso professo, e la condanna che è la causa dell'incapacità del condannato. Imperocchè se si annulla la professione, e se si rinvoca la condanna, rientrano amendue nel lor primiero stato, come se non vi fosse mai stata ne professione, nè condanna. Ma le cause dell'incapacità del bastardo, e di quella del forestiero non possono annullarsi nella stessa maniera; poichè il vizio della nascita del bastardo non può essere riputato in maniera, che questa nascita sia considerata come se fosse stata legittima; neppure può essere riparato il difetto di origine nello straniero, in guisa che la sua origine sia la stessa che se fosse nativo del paese dove è naturalizzato. Perciò quando il bastardo è legittimato col matrimonio di suo padre colla sua

madre, ed il forestiero è naturalizzato, questi cambiamenti non annullano il vizio della nascita del bastardo, ed il difetto di origine dello straniero, ma fanno solamente cessare l'incapacità che era l'effetto di queste cause. La qual cosa fa ch'essi possano divenir capaci di succedere soltanto per l'avvenire: Ne' seguenti articoli si vedrà l'uso di questa distinzione in ogni sorte d'incapacità (1).

22. Quando un bastardo è legittimato col matrimonio del suo padre colla sua madre, questa legittimazione non lo restituisce in quel grado di capacità, di cui avrebbe goduto se fosse nato da un matrimonio legittimo, come si è detto nell'articolo precedente. Quindi lo rende soltanto capace di succedere per l'avvenire, nè ha la forza di fargli acquistare le successioni che gli fossero ricadute nel tempo che ancora sussisteva la sua incapacità (2). Così, per esempio, se si suppone che il padre di un bastardo senza altri figli, rinunci ad una successione che gli fosse pervenuta, e poi sposi la madre di questo bastardo, e con ciò venga a legittimarlo, la successione, che colla rinuncia del padre sarebbe passata a questo bastardo, se fosse stato allora legittimato, e se avesse voluto accettarla in mancanza del padre, non l'acquisterà colla sua legittimazione seguita dopo; ma tale successione
ri-

(1) V. gli articoli seguenti.

(2) Questa è una conseguenza del vizio della nascita del bastardo.

rimarrà all'erede, che trovandosi più prossimo ed essendone capace, avrà voluto accettarla. Lo stesso sarebbe nel caso di una successione ricaduta ad un forestiero che avesse un bastardo non ancora legittimato, ma che fosse naturale del regno, o naturalizzato; poichè se questo forestiero incapace di tale successione, unendosi poi in matrimonio colla madre di questo bastardo, lo legittimasse, tale legittimazione non avrebbe l'effetto di dargli diritto a quella successione di cui era incapace, non essendo legittimato allorchè è ricaduta, e di cui suo padre, come forestiero, era del pari incapace: ma la successione rimarrebbe a colui, che in loro mancanza doveva succedere.

23. Lo stesso avviene dell'incapacità del forestiero. Quando egli è naturalizzato, rendesi capace soltanto delle successioni future. Ma tutte quelle che, essendo ricadute prima, potevano appartenergli, rimangono a coloro che in mancanza sua vi erano chiamati; poichè quest'incapacità, del pari che quella del bastardo, era naturale allo stato della sua origine. Perciò la capacità di succedere che riceve coll'essere naturalizzato, può avere il suo effetto soltanto per l'avvenire (1), come si è detto nell'articolo XXI.

24. L'incapacità del religioso professo è diversa da quella del bastardo e del forestiero; poichè

(1) Questa è una conseguenza della condizione di forestiere. V. l'artic. 31., e la nota che vi è stata fatta.

chè il religioso professo rendesi incapace soltanto per i voti che chiamansi solenni, quando sieno validi; ma se si dichiara la nullità di questi voti, il giudizio che annulla la sua professione, annulla la causa della sua incapacità, e lo rimette nel medesimo stato, in cui era prima che facesse i voti. Quindi rientra nel suo primiero diritto, e cessa la sua incapacità colla sua causa, e per il passato e per l'avvenire. Il che distingue la sua condizione da quella del bastardo e del forestiero (1).

25. L'incapacità del condannato a qualche pena che porta seco la morte civile, non avendo altra causa che la sua condanna, se cessa questa causa, è rimesso nel suo primiero stato, del pari che il religioso che ha fatto annullare i suoi voti, e rientra ne' suoi diritti, come se non vi fosse stata mai condanna (2).

26. Tutte le regole finora spiegate riguardano la natura, e le differenze di diverse sorte d'incapacità, ch'è stato necessario distinguere per l'uso della regola spiegata nell'articolo XIV. Conviene ancora per questo medesimo uso distinguere i tempi, in cui debbono essere considerate le incapacità, tanto per le successioni testamentarie, quanto per quelle *ab intestato* (3), e ciò dipende dalle seguenti regole.

(1) Questa è una conseguenza della nullità de' voti. V. i due articoli precedenti sulla differenza tra questa incapacità, e quella del bastardo e del forestiero.

(2) V. l'articolo 33. e gli altri che seguono.

(3) V. gli articoli seguenti.

27. Per le successioni testamentarie, la capacità o l'incapacità dell'erede può esser considerata in tre diversi tempi: nel tempo del testamento: nel tempo della morte del testatore; e nel tempo dell'adizione o del possesso dall'eredità, vale a dire quando l'erede vuole accettare questa qualità (a). Si vedrà in appresso l'uso della distinzione di questi diversi tempi.

„ (a) In extraneis heredibus illa observantur, ut sit
 „ cum eis testamenti factio, sive ipsi heredes instituan-
 „ tur, sive hi qui in potestate eorum sunt. Et id duo-
 „ bus temporibus inspicitur: testamenti facti, ut con-
 „ stiterit institutio; & mortis testatoris, ut effectum ha-
 „ beat. Hoc amplius, & cum adibit hereditatem, esse
 „ debet cum eo testamenti factio, sive pure, sive sub
 „ conditione heres institutus sit. Nam jus hæredis eo
 „ vel maxime tempore inspicendum est, quo acquirit
 „ hereditatem. Medio autem tempore inter factum te-
 „ stamentum & mortem testatoris, vel conditionem in-
 „ stitutionis existentem, mutatio juris heredi non nocet:
 „ quia, ut dixi, tria tempora inspicimus, l. 49. §. 1. ff.
 „ de hered. inst.

„ Solemus dicere media tempora non nocere, ut puta:
 „ civis romanus heres scriptus vivo testatore factus pe-
 „ regrinus, mox civitatem romanam pervenit: media
 „ tempora non nocent. l. 6. §. 2. eod. d. l. 49. §. 2.
 „ eod. (1).

28. Riguardo alle successioni *ab intestato*, la
 ca:

(1) Non si è messo in questo articolo quanto si dice ne' resti qui citati, cioè, che l'incapacità che s'incontra in uno di questi tre tempi, esclude l'erede; poichè conviene modificare questa regola del diritto romano secondo quel che risulta dalle regole seguenti, e dalle note che vi faranno fatte, e particolarmente da ciò che dirassi sull'articolo XXXI.

V. su questo medesimo proposito la preparazione della sez. 10. de' testamenti.

capacità o l'incapacità dell'erede non deve essere considerata se non nel tempo della morte di colui, al quale succede; poichè con questa morte si fa luogo alla successione; e secondo la nostra regola, che *l'erede più prossimo atto a succedere entra nel possesso dell'eredità dal momento in cui muore il padrone*, l'erede legittimo acquista il diritto nel momento di questa morte, ed in maniera, che se muoja immediatamente, senz'averla saputa, o con aver anche ignorato ch'egli dovesse succedere, non lascia di trasmettere il suo diritto a' suoi eredi (1). D'onde segue che, se l'erede cui è ricaduta una successione *ab intestato* nel tempo che n'era capace, divenga incapace, anche prima di aver esercitato o conosciuto il suo diritto, come se faccia professione religiosa, o se sia condannato a morte o ad altra pena che porta seco la morte civile; questa incapacità sopraggiunta dopo; non potrà far passare i beni di questa successione agli altri eredi, che in mancanza sua dovevano succedere, ma avrà soltanto l'effetto che si spiegherà nell'articolo seguente (2).

29. Se

(1) Questa è una conseguenza della regola, che l'erede prende il possesso de' beni dell'eredità dal momento in cui muore il padrone dell'eredità.

Si è messa questa regola uniforme alla nostra usanza, secondo la massima di Francia, "che il morto chiama alla sua eredità il vivo, cioè il parente più prossimo atto a succedergli, „ sebbene nel diritto romano una tal regola non fu comune a tutti gli eredi *ab intestato*, come spiegherassi nel preliminare della sez. 10. de' testamenti.

(2) Intorno a questo articolo ed a' seguenti vedete l'articolo 21., e le osservazioni che vi sono state fatte.

In

29. Se l'erede *ab intestato* capace di succedere nel tempo della morte, colla quale è ricaduta la successione, ne divenga incapace colla professione religiosa o con una condanna, prima di aver fatto qualche atto per esercitare il suo diritto, o anche prima che l'abbia saputo, i beni di quest'eredità come da lui acquistati del pari che gli altri suoi beni, passeranno a quelli che avranno i suoi diritti, sieno creditori o altri (1): Perciò i beni del religioso professo apparterranno a' suoi eredi; e quelli del condannato si acquisteranno dal re o dal barone cui ne apparterrà la confisca.

Osservazione.

Su questi due ultimi articoli convien osservare, che l'incapacità delle successioni *ab intestato*, sopraggiunta dopo la morte, per la quale ricadono, e prima dell'adizione all'eredità, non può riguardare che il forestiero, il religioso professo ed il condannato; poichè in quanto al bastardo, non potendo cessare di esser legittimo, dopo che è stato una volta legittimato, non può sopraggiugnergli incapacità. Per rapporto poi agli

In questo e nel seguente articolo si è parlato soltanto dell'incapacità del religioso professo, e di quella del condannato, e non di quella del forestiero, a cāusa delle difficoltà notate nell'articolo seguente.

(1) Questa è una conseguenza della regola, riferita nel l'articolo precedente.

gli altri, convien distinguere le loro condizioni per ciò che riguarda l'effetto di questa incapacità sopraggiunta, e considerarvi una differenza tra quella del religioso professo e del condannato, e quella della persona che cade nella condizione di forestiero. La differenza consiste in questo, che l'incapacità sopraggiunta al religioso professo ed al condannato, li priva delle successioni che da essi erano state prima acquistate, del pari che di tutti gli altri beni, e le fa passare a quelli che hanno i loro diritti; ma l'incapacità sopraggiunta a quello che diviene straniero, non lo spoglia de' beni, acquistati prima di questa incapacità. Così, per esempio, se si suppone che un forestiero di un paese al quale il re avesse accordato il diritto di naturalità dopo aver ereditata una successione *ab intestato*, e dopo essersene posto in possesso, perda il privilegio di naturalità per una revocazione generale che rimettesse nella condizione di forestieri tutti gli abitanti di quel paese, un tal cambiamento non lo spoglierebbe di questa successione che aveva già acquistata, ed egli conserverebbe i beni del pari che gli altri proprietarj. All'opposto l'incapacità sopraggiunta al religioso professo ed al condannato, fa passare le successioni da essi acquistate, con tutti gli altri loro beni a coloro, a' quali passano i loro diritti, come si è detto in questo medesimo articolo.

Si nota quì questa differenza tra l'effetto dell'incapacità sopraggiunta a quello che diviene forestiero, e l'effetto dell'incapacità sopraggiunta al religioso professo ed al condannato, affinchè
 si

si sappia che in questi due ultimi articoli si è parlato soltanto del religioso professo e del condannato, e non del forestiero, a causa di una difficoltà ch'è propria del forestiero, e che risulta da questa differenza tra la sua condizione e quella degli altri.

La difficoltà consiste in questo, che da una banda è certo, secondo la nostra regola spiegata nell'articolo XXVIII, che la successione *ab intestato* acquistasi dall'erede nel momento della morte di colui al quale succede, senza alcun fatto per parte sua. Dal che ne viene, che sebbene dopo questa morte l'erede divenga incapace, gli rimane tuttavia il suo diritto, e passa a coloro che gli succedono o che entrano ne' suoi diritti, come nel caso del religioso professo e del condannato; e che perciò sembrerebbe che l'erede divenuto forestiero nel caso qui sopra osservato, potesse ereditare la successione ricadutagli, e conservare i beni che gli appartenessero; poichè non è divenuto incapace di restar in possesso di ciò che aveva, come il religioso ed il condannato. Sembra ancora che se prima di questa incapacità e senza aver fatto alcun atto di possesso, avesse venduto, donato o in altra maniera alienato il suo diritto ad una persona capace, questa disposizione non sarebbe annullata colla sua incapacità sopraggiunta dopo. Ma all'incontro si potrebbe per un altro riguardo dubitare, se questa incapacità sopraggiunta prima dell'adizione dell'eredità, gl'impedisca d'impossessarsene; poichè gli si potrebbe fare questa opposizione, che non essendo entrato nel

possesso della successione prima della sua incapacità, si troverebbe nel caso del motivo che ha la legge di rendere lo straniero incapace di succedere, cioè per impedire che i beni del regno non passino a forestieri; il che accaderebbe nella sua persona, qualora essendo divenuto forestiere, s'impossessasse de' beni di questa successione. Perciò questa legge, che riguarda il diritto pubblico, dovrebbe far cessare rapporto a lui l'effetto della legge, la quale vuole che l'erede entri nel possesso dell'eredità nel momento della morte di colui al quale succede, e questa seconda legge non è che una regola del diritto privato, vale a dire, che riguarda soltanto l'interesse de' particolari. Si potrebbe soggiungere che anche riguardo a' naturali Francesi, che per lungo tempo hanno abitato in un paese straniero, sebbene non vi sieno stati naturalizzati, vi è quest'usanza, che se ritornano in Francia per ereditare una successione che sia loro ricaduta, sono obbligati a ristabilire il loro domicilio in Francia, colla condizione di non alienare i beni della successione che pretendono. Dal che si potrebbe dedurre la conseguenza, che se in tali casi si usa questa cautela riguardo ad un naturale Francese, per timore che non faccia passare in un paese straniero i beni di questa successione, o il prezzo che potrebbe ritrarre dalla vendita degli stabili; vi sarebbe altrettanto o maggior ragione di escludere da una successione quello che attualmente è forestiere, quando volesse ereditarla; purchè non gli si volesse vietare soltanto l'alienazione, o
non

non fosse per grazia riabilitato; poichè in tal caso non vi sarebbe dubbio ch'egli dovesse succedere. Tale questione conduce ad un'altra, che avrebbe luogo nel caso di uno che morisse con questa incapacità in quel frattempo, in cui è ricaduta l'eredità, di cui avrebbe preso possesso, se ne fosse stato capace, ed il tempo dell'adizione, prima della quale è morto. La questione in questo secondo caso sarebbe tra i ministri regj, incaricati a soprintendere alle successioni di colui che essendo divenuto forestiero fosse morto in tale stato, e quelli che gli contrastassero questa eredità; e che sarebbero succeduti in sua mancanza, se la incapacità sopraggiunta avesse dovuto escluderlo. In tale controversia l'interesse del re richiederebbe che la successione fosse un acquisto dell'erede divenuto straniero, affinchè trovandosi compresa negli altri suoi beni, potesse avervi quel diritto che ha il re sopra tutt' i beni de' forestieri. In questa disputa, potrebbesi dire che il motivo della legge, la quale esclude i forestieri dalle successioni, cesserebbe in tal caso, perchè i beni rimarrebbero nel regno, e si acquisterebbero dal re. Quindi non vi sarebbe motivo di derogare alla regola, che *l'erede entra nel possesso dell'eredità nel momento che muore il padrone*, siccome vi è nel caso, in cui questo erede divenuto forestiero e rimanendo in vita, vuole ereditare la successione. Perciò questo straniero essendo morto in tempo che possedeva questa eredità, essa si acquisterebbe dal re, del pari che gli altri beni trovati presso il forastiere medesimo. Non è

è dunque la considerazione di favorire il diritto che ha il principe su i beni de' forestieri che obbligasse a giudicare in tal guisa; ma questa decisione sarebbe un effetto naturale delle regole; poichè siccome il religioso professo ed il condannato, che si trovano capaci nel tempo, in cui ricade la successione che può loro appartenere, non ne sono esclusi per l'incapacità sopraggiunta prima dell'adizione; e siccome quest'incapacità non può far passare la successione agli altri eredi, che devono succedere in loro mancanza, ma al contrario rimane e passa a quelli che hanno i loro diritti; così dovrebbe del pari avvenire alla successione ricaduta a quest'erede divenuto poi forestiere, e dovrebbe essere un suo acquisto per goderne in tutta la sua vita, del pari che di tutti gli altri beni che avesse potuto acquistare per ogni altra via, e che non perderebbe con questo cambiamento. Quindi dopo la sua morte questa successione con tutti gli altri suoi beni dovrebbe passare a coloro, che subentrassero ne' suoi diritti.

Questi diversi casi non si propongono quì per semplice curiosità, ma per far vedere dalle difficoltà che vi s' incontrano, e da' principj poco prima spiegati, e da cui sembra che si debbano ricavarne le decisioni, quali sieno state le ragioni che han fatto giudicare, che sebbene secondo il diritto romano la capacità di succedere sia necessaria nel tempo dell'adizione della eredità, anche per le successioni *ab intestato* (1), tut-
via

(1) Secondo il diritto romano l'erede *ab intestato*, che
Demar Tomo VI. P mo-

via si dovrebbe mettere la regola di questo articolo uniforme alla nostra, cioè che *l'erede entra nel possesso dell'eredità nel momento che muore il padrone*; la qual regola non rende la capacità necessaria per queste successioni; se non nel tempo in cui ricadono colla morte del padrone, come si vede nel caso del religioso professo e del condannato. In maniera che non si è dovuto mettere nell'articolo, come una regola della nostra usanza, che per le successioni *ab intestato* la capacità dell'erede sia necessaria in due tempi, cioè nel tempo della morte che dà luogo alla successione, e nel tempo dell'adizione o sia del possesso. E quand'anche si giudicasse dell'incapacità di colui che fosse divenuto forestiero prima dell'adizione dell'eredità, di cui non potesse prender possesso, non si dovrebbe quindi dedurre, che questo si facesse per la regola del diritto romano, la quale richiede la capacità nel tempo dell'adizione; poichè non ostante questa regola, quelli che subentrano ne' diritti del religioso e del condannato, ereditano le successioni ch'erano loro ricadute prima della loro incapacità, quando ancora questi avessero ignorato il loro diritto, o fossero divenuti incapaci prima dell'adizione. Quindi siccome la regola cir-

ca

moriva prima dell'adizione, non trasmetteva il suo diritto a' suoi eredi; quindi non acquistava l'eredità se non coll'adizione. D'onde segue che l'incapacità sopraggiunta lo escludeva dall'eredità. V. la preparazione della sez. 10. de' testamenti.

ta l'incapacità trovasi falsa in due de' tre casi ch'essa abbraccia, così non può essere annoverata tra le regole, nè può considerarsi per ragione dell'esclusione di colui ch'è divenuto forestiero prima dell'adizione. Ma se di fatti si giudicasse ch'egli dovesse essere escluso, converrebbe che questo si facesse per altre ragioni, come sono quelle rilevate di sopra.

Quanto finora si è detto in questa nota sul tempo, in cui conviene considerare la capacità o l'incapacità dell'erede, riguarda soltanto le successioni *ab intestato*, di cui solo si parla nell'articolo. In quanto poi a' tre tempi, in cui la regola del diritto romano richiede la capacità per le successioni testamentarie, bisogna vedere il fine della nota sull'articolo XXXI, e la preparazione della sezione X. de' testamenti, ove si è trattato della trasmissione, la quale contiene la necessità di sapere in qual tempo un erede acquista il suo diritto, per poter giudicare se lo trasmette agli altri suoi eredi. Perciò fa d'uopo riunire tutto ciò che si è detto in questi due luoghi, ove si è procurato di spiegare i diversi principj del diritto romano e della nostra usanza su questa materia, e di aggiugnervi quelli del diritto e dell'equità naturale che si è giudicato potervisi adattare.

30. I bastardi, poichè la loro incapacità riguarda soltanto le successioni *ab intestato*, sono capaci o incapaci di questa successione, secondo lo stato in cui si trovano nel tempo della morte che dà luogo alla successione. Così il bastardo non legittimato col matrimonio del suo pa-

dre colla sua madre prima di questa morte, non succederebbe, quando ancora fosse legittimato prima che un altro prendesse possesso della successione; poichè essendo stato per la sua incapacità escluso dalla successione nel tempo in cui è ricaduta, e passata a quello che doveva succedere. Ma potrebbe ereditare le successioni *ab intestato*, che gli ricadessero dopo esser stato legittimato con questo matrimonio (1).

31. L'incapacità del forestiero riguarda tanto le successioni *ab intestato*, quanto le testamentarie. Così se colui che trovandosi forestiero nel tempo della morte della persona, cui deve succedere, fosse naturalizzato dopo questa morte, non toglierebbe la successione testamentaria o *ab intestato*, all'erede che sarebbe succeduto in sua mancanza (2).

Os.

(1) Questa è una conseguenza della natura di tale incapacità.

Si suppone in questo articolo la capacità de' bastardi per le successioni testamentarie, ma bisogna osservare su questo proposito quel che se n'è detto sull'articolo 8.

(2) Questa è una conseguenza della incapacità e della circostanza che la successione testamentaria ricade colla morte del testatore, conforme la successione *ab intestato* ricade colla morte di quello della cui eredità si tratta; poichè dal momento di questa morte ogni erede deve avere il suo diritto; di maniera che il figlio stesso che non è nato nel tempo della morte di colui al quale deve succedere, e l'erede cui perviene la successione molto tempo dopo che fosse ricaduta, si considerano come se fossero succeduti nel momento di questa morte, secondo la regola spiegata nell'articolo 15 della sezione 1. Quindi l'erede, che si trova incapace nel tempo di questa morte, è escluso dall'eredità dall'altro che deve subentrare in luogo suo.

Osservazione.

Rendonsi quì necessarie alcune riflessioni sopra talune questioni che nascono dalla regola spiegata in questo articolo, e da quella dell' articolo XXVII, sia per le successioni *ab intestato*, sia per le testamentarie.

Se si supponga per la prima questione che riguarda le successioni *ab intestato*, che un figlio di un naturale Francese, avendo stabilito il suo domicilio fuori del regno, ed essendo divenuto forestiero per impegni contratti in un paese soggetto ad un altro principe, ritorni poi in Francia col disegno di essere di nuovo naturalizzato, vale a dire, di essere ristabilito nel primiero stato, e che non abbia potuto ottenere il diploma della riabilitazione se non alcuni giorni dopo la morte di suo padre: questo figlio sarà egli escluso dalla successione paterna, subentrando in suo luogo un erede collaterale; o anche i suoi fratelli se ne avesse? E non sarebbe giusto in questo caso, che in virtù del diploma, essendo rimesso nel suo primiero stato, del pari che rientra nel suo il religioso professo che fa annullare i suoi voti, potesse succedere come se fosse sempre rimasto naturale Francese, tale quale era per la nascita? E quand' anche fosse nato forestiero, figlio di un forestiero che fosse stato naturalizzato egli solo, non basterebbe che fosse naturalizzato dopo la morte del padre per ereditare la sua successione, che non fosse stata da alcuno ancora ereditata? Poichè la incapacità de'

forestieri non nasce dal diritto naturale, che anzi gli sarebbe contraria in tal caso, in cui bisognerebbe preferire a questo figlio il fisco o i collaterali, se ve ne fossero, che pretendessero la successione. E non sarebbe al contrario conforme all'umanità ed all'equità di consultare per questo figlio lo spirito delle leggi, le quali dispensano dal loro rigore, quando l'equità richiede che non si seguiti letteralmente il tenore della legge, massime in un caso come questo, in cui può adottarsene lo spirito congiunto ai dettami dell'equità? Imperocchè il motivo della legge ch'esclude il forestiero dalle successioni, è d'impedire che i beni del regno non passino in paesi stranieri; il che non avverrebbe nella persona di questo figlio naturalizzato, sebbene dopo la morte del padre. Per la stessa ragione di equità avviene che, sebbene quelli che muojono forestieri non possano avere eredi, come dirassi nell'articolo III della sezione IV, nondimeno i figli de' forestieri che muojono in Francia succedono a' loro padri, se essi sono nati in Francia, o vi sono stati naturalizzati. E non solamente sono eccettuati da questa regola i figli; ma sembra che l'uso n'eccettui parimente gli eredi collaterali de' forestieri, se questi eredi sono naturali Francesi, o se sono stati naturalizzati; poichè riguardo a loro cessa il motivo della legge. Vi sono ancora alcune consuetudini che chiamano alla successione de' forestieri i loro eredi abili a succedere.

Potrebbero farsi altre questioni, supponendo, per esempio, che in vece di un figlio, si fosse

naturalizzato un fratello del forestiero dopo la sua morte, e che questi pretendesse la successione contro gli altri fratelli, o contro un cugino che volesse escluderlo. Ciò potrebbe avvenire in molte maniere, secondo che facesse la sua domanda; stando le cose nel loro stato, vale a dire, in tempo che nessuno avesse ereditata la successione, oppure dopo che un altro erede fosse stato posto in possesso de' beni, e ne avesse anche disposto. Ma non è qui luogo a fare un minuto esame di tali quistioni, ed abbiamo accennate queste, per le difficoltà ch'esse fanno nascere nell'applicazione de' principj, giacchè sembrano richiedere decisioni che potrebbero parere contrarie a questi principj; poichè se la regola assoluta è, che ogni erede, il quale si trova incapace nel tempo della morte di quello cui deve succedere, deve essere escluso dall'eredità, il figlio che, come si è detto, si trovasse forestiero nel momento della morte di suo padre, e non avesse avuto tempo di ottenere il dritto di naturalità, che ottenesse alcuni giorni dopo; sarà escluso da' beni di suo padre, ereditando in suo luogo i suoi fratelli o i collaterali, qualora non avesse fratelli. Ciò comparisce talmente opposto all'equità naturale, che sembra che in un caso simile si debba decidere con principj contrarj a questa regola. Essendo adunque il piano della nostra opera diretto ad ispiegare, per quanto è possibile, i principj, e le regole, da cui dipende la risoluzione de' dubbj che possono nascere nelle rispettive materie; e siccome il caso di questo figlio sembra che debba essere eccettuato

dalla regola, non si poteva omettere una osservazione così interessante, e le considerazioni proporzionate a' dubbj che vi possono nascere. La considerazione principale consiste in questo, che la regola ch'esclude il forestiero dall'eredità non è che una regola arbitraria del diritto positivo. Ma se questa regola fosse applicata letteralmente al figlio, che in tempo della morte del padre non ha il dritto di naturalità, si violerebbe un principio dell'equità naturale, che chiama il figlio alla successione del padre; perciò in un dubbio di questa natura sembra che possa dirsi, che lo spirito della legge parla in favore di questo figlio, e che per conservargli l'eredità paterna si dia al diploma di naturalizzazione la forza di riabilitare questo figlio al diritto di succedere, che di sua natura gode ciascun figlio, e che in persona sua era rimasto sospeso per una regola arbitraria, a cui il rescritto del principe toglie la sua forza. In questo caso adunque con accordarsi al figlio il dritto di succedere altro non si fa, che seguitare una regola generale della interpretazione delle leggi. Questa regola, ch'è stata da noi esposta nel titolo *delle regole del dritto*, consiste nel conciliare la lettera della legge collo spirito universale di equità che regna in tutte le leggi, e che rende giusta l'applicazione tanto delle leggi naturali, quanto delle leggi arbitrarie.

La stessa considerazione che ci ha obbligati a far tale osservazione nel caso di questo figlio, obbliga ancora a considerare questo medesimo caso in circostanze, in cui la difficoltà fosse maggiore,

giore come se il figlio domandi la successione del padre molti anni dopo che i suoi fratelli, o anche i collaterali l'avessero ereditata. In questo caso sarebbe egli giusto di ristabilire questo figlio naturalizzato nel suo primiero diritto? Converrebbe turbare la pace delle famiglie di coloro che fossero succeduti in sua mancanza; mettere in confusione i loro affari; rivocare le alienazioni che avessero fatte? O bisognerebbe dare a questo figlio qualche porzione de' beni, e su qual piede dovrebbe regolarsi tal porzione?

Da tali difficoltà, e dalle altre che si possono supporre nel caso che i figli o i fratelli chiedessero la parte nelle successioni, dopo che fossero naturalizzati, si vede, che secondo le diverse circostanze del tempo scorso dopo ricaduta la successione, de' cambiamenti avvenuti ed altre simili, conviene provvedere con alcune regole. Su qual punto sarebbe necessario di esaminare, quale di tutti gli espedienti possibili fosse più giusto di adottare; vale a dire se si dovesse seguitare in tutto il suo rigore la regola ch'esclude l'erede, quando si trova forestiero nel tempo, in cui ricade la successione, e limitare l'effetto di tutte le concessioni di naturalità alle successioni future; oppure di dare a queste concessioni l'effetto di annullare la incapacità tanto per il passato, quanto per l'avvenire, e rendere in questo punto la condizione del forestiero uguale a quella del religioso professo e del condannato, che rientrano ne' loro diritti, quando sono annullata la professione e la condanna, come dirassi ne' due articoli seguenti; o finalmen-

te se convenisse di lasciar l'uso della regola e l'effetto delle concessioni di naturalità alla prudenza de' giudici, secondo le circostanze, o di fissare un dato tempo, come di un anno, o altro termine più breve o più lungo, dopo il quale le concessioni di naturalità sarebbero inutili riguardo al passato, dando un termine più lungo per le successioni dirette, che per le collaterali. Fra tutti questi espedienti, il primo sarebbe forse troppo rigoroso riguardo al figlio, per le ragioni già addotte. Il secondo produrrebbe troppo cattive conseguenze per lo scompiglio delle famiglie, le quali non sono egualmente da temersi per parte de' religiosi professi e de' condannati, lo stato de' quali è sempre noto, e non può essere sì lungo tempo sospeso, come quello di un forestiero assente ed ignoto. Il terzo porterebbe l'inconveniente di rendere incerta questa parte di giurisprudenza, la quale del pari che quella delle altre materie deve avere principj sicuri. L'ultimo sembrerebbe più conforme all'equità, e meno soggetto ad inconvenienti. Ma tali questioni sono di tal natura che i limiti del soggetto di questo libro non permettono di esaminare, e forse se n'è detto di soverchio.

In quanto alle successioni testamentarie, non vi è che una riflessione da fare sulla regola del diritto romano, la quale richiede la capacità dell'erede istituito, non solo nel tempo della morte e nel tempo dell'adizione dell'eredità, ma eziandio nel tempo del testamento, affinchè l'istituzione sia valida nella sua origine *ut constitaverit institutio*, questi sono i termini del testo citato sull'

sull' articolo XXVII. Questa regola ha rapporto con due altre del diritto romano: una generale, la quale vuole che ciò che è nullo e difettoso nella sua origine, non possa esser valido in progresso di tempo (1): l'altra, ch'è una conseguenza di questa prima, e che chiamasi la regola *Catoniana*, vuole che le disposizioni del testatore, le quali sarebbero state nulle, se fosse morto nel tempo del suo testamento, rimangano sempre tali in qualunque tempo venga a morire (2). Dal che ne viene, che siccome l'istituzione di un forestiero nel tempo del testamento sarebbe nulla, se il testatore morisse in quel medesimo punto, poichè quest'erede si troverebbe allora incapace di ereditare la successione; così non lascerà di esserne del pari escluso dal vizio della sua incapacità nel tempo del testamento, sebbene si trovi naturalizzato nel tempo della morte. Non ci fermeremo alla discussione dell'uso di questa regola *Catoniana*, di cui si parlerà in altro luogo (3). Qui si noterà solamente, intorno alla regola del diritto romano, la quale richiede la capacità dell'erede nel tempo del testamento, che se si trattasse di esaminare la giustizia di questa regola, secondo i principj dell'equità naturale, e delle nostre consuetudini direttamente opposte alle sottigliezze del diritto romano, o secondo alcuni principj ancora di questo diritto, si potrebbe forse

(1) L. 19 ff. de reg. jur.

(2) V. l. 1 ff. de reg. Caton.

(3) V. la sez. II. de' Legati, art. 5.

se dire, che siccome quelli che hanno abbracciata la regola *Catoniana* l'hanno riconosciuta falsa in certi casi (1), così la regola, che richiede la capacità dell'erede nel tempo del testamento, potrebbe non esser vera.

Se si considerano i principj dell'equità naturale, e quelli del diritto romano, i quali partecipano maggiormente di questa equità, si troverà con queste due sorte di principj, che i testamenti non hanno il loro effetto se non colla morte del testatore; e che essendo fino a quel punto rivedibili, la sola morte li rende validi. Perciò solo in tempo della morte hanno il loro effetto, ed in quel punto le disposizioni del testatore cominciano ad avere la forza di legge, che loro dà la legge stessa. D'onde segue che l'erede istituito con un testamento, non comincia ad avere il suo diritto se non con questa morte. Il che deriva da questo principio, che può dirsi naturale, ed anche conforme allo spirito del diritto romano, cioè che ogni testamento contiene la condizione, che il testatore perseveri nella medesima volontà fino alla sua morte. Perciò è una verità reale, e senza finzione e sottigliezza, che la volontà del testatore non ha neppure nella sua mente altra forza di quella che darà al suo testamento la perseveranza nelle sue disposizioni fino alla morte; nella maniera stessa che se si fosse espressamente detto nel suo testamento, di volere che

le

(3) L. i. §. de reg. Caton.

le sue disposizioni avessero il loro effetto, nel caso che morisse in questa medesima intenzione, senza cangiarvi nulla. Poichè questa condizione espressa in tal maniera non farebbe che il testamento ne dipendesse più di quel che ne dipende, quando è solamente tacita; e si avvera egualmente in tutt' i testamenti, che non avranno alcun vigore se non in caso che i testatori muojano senza rivocarli, come ne hanno la libertà. Quindi è che sempre la morte del testatore è quella che verificando la condizione della sua perseveranza nella medesima volontà fino all' ultimo momento di sua vita, dà in quell istante stesso la validità al suo testamento; la qual cosa ha il medesimo effetto che se il testatore avesse reiterato il suo testamento nel tempo della sua morte, o se lo avesse fatto in quel punto. In tal caso il suo erede che, essendo prima forestiero, si trovasse allora naturalizzato, succederebbe senza difficoltà. E' indubitato ancora, per una regola positiva del diritto romano, che se un forestiero fosse istituito erede colla condizione, che fosse naturalizzato nel tempo della morte del testatore, questa disposizione avrebbe il suo effetto, se si verificasse la condizione (1), non ostante l' incapacità dell' erede nel tempo del testamento; per la sola ragione, che la condizione sarebbe espressa dal testatore, e che la regola *Catoniana* non ha luogo per le istituzioni condizionate (2), come spie-

ghe-

(1) *v. l. ff. 92 de hered. inst.*

(2) *Placet Catonis regulam ad conditionales institutiones non pertinere, l. penult. ff. de reg. Caton.*

gherassi nel medesimo luogo, dove abbiám detto di parlarne. Ma se questa condizione, quando fosse stata espressa produrrebbe tale effetto, perchè non si potrà supporre, che il testatore che non l'ha espressa, l'abbia sottintesa subitochè il suo desiderio è stato, che la sua disposizione si eseguisse nel miglior modo possibile? E qual assurdo potrebbe considerarsi nella istituzione di un erede, che in tempo del testamento fosse forestiere, se questa istituzione supponesse la condizione, che il testamento avrebbe la sua forza quando in tempo della morte del testatore fosse cessata nell'erede l'incapacità. Forse quest'erede non potrebbe dire, che la sua istituzione in origine non era nulla e che doveva rimaner tale nel solo caso, ch'egli non avesse acquistato il dritto di naturalità in tempo della morte del testatore, e che intanto l'effetto della istituzione rimaneva sospeso, secondo lo stato in cui sarebbesi esso erede trovato in tempo di questa morte, la quale sola era capace di dare al testamento il carattere di ultima volontà? Imperocchè è certo che questo carattere essenziale, che si considera nelle disposizioni *causa mortis*, siccome ne forma la validità; così fa aver loro il suo effetto. Aggiungasi che la regola del diritto romano, che *un atto nullo in origine, rimane sempre tale*, in molti casi trovasi falsa, niente meno che la regola *Catoniana*. Eccone alcuni esempj. Il dritto romano dichiara nulla la donazione fra conjugati (1); ma se il donan-

(1) *L. 1 ff. de don. int. vir. & uxor.*

donante non l'ha rievocata prima di morire, essa è valida in favore del conjuge superstite (1). Il matrimonio di un senatore con una liberta era nullo; ma se il senatore perdeva la sua dignità, da quel momento cominciava il matrimonio ad esser valido (2). Ecco un altro esempio particolare del dritto romano. Se un testatore istituiva un fidecommesso in favore di uno schiavo, il di cui padrone in quel tempo fosse incapace di acquistarlo, perchè condannato a qualche pena (come sarebbe in Francia un bando perpetuo del regno), questo fidecommesso che doveva acquistarsi dal padrone per mezzo del suo schiavo aveva il suo effetto, se il padrone rimaneva assoluto della condanna patita (3), sebbene in tempo del testamento fosse nullo per l'incapacità di colui, che chiamava all'eredità. E se in questo esempio vogliasi dire, che la grazia del principe restituisce l'incapace nel suo primo stato, come se non fosse stato mai condannato; tanto basta per la conseguenza che noi vogliamo tirarne, cioè che sebbene la disposizione di questo testatore non fosse stata condizionata, e che s'egli fosse morto nel tempo del suo testamento il fidecommesso sarebbe stato nullo, il cangiamento dello stato del condannato lo ha renduto valido. In tutti questi casi, tutte queste regole non sono applicabili; e si trovano false. Finalmente può dirsi, che la regola che ricerca la capacità dell'erede in tempo del testamento,

(1) L. 32 §. 1 & seq. ff. de don. int. vir. & uxor.

(2) L. 27 ff. de rit. nupt.

(3) L. 7 ff. de legat. 3.

mento, è nata verisimilmente dalla formola antica de' testamenti. che chiamavasi *per æs & libram*, e che per lungo tempo fu l'unica, di cui si servirono i romani. In questi testamenti il testatore faceva una vendita immaginaria della sua eredità ad un tale, ch'era presente, e che la comprava per una data quantità di denaro, che metteva in una bilancia. Era dunque necessario, che il compratore fosse un cittadino, e capace di acquistare il dritto all'eredità. Ma siccome venne finalmente abolita questa formalità, che riducevasi ad una pura e vana sottrigliezza, così potrebbe abolirsi egualmente la regola rimastane della capacità dell'erede in tempo del testamento. Anzi l'abolire questa regola sarebbe cosa più giusta, perchè sembra che la regola, che annullava l'istituzione dell'erede ed i legati, che sarebbero stati nulli, se il testatore fosse morto in tempo del testamento, fosse una legge fiscale, diretta a dare all'incapacità una maggiore estensione in beneficio del fisco, che ne profittava, il che ripugna totalmente allo spirito delle nostre leggi (1).

Se dunque suppongasi che un forestiero naturalizzato, il quale non ha figli, ma molti fratelli anche naturalizzati, a riserva di uno che ancora non lo è, istituisse tutt'i suoi fratelli eredi, e che quello, che non era naturalizzato nel tempo di questo testamento, si naturalizzasse in appresso prima della morte del testatore, i fratelli

(1) §. 1 *inst. de testam. v. Ulp. tit. 10.* Hodie solum in usu est quod per æs & libram fit. *D. 1. Ulp. §. 1.*

telli naturalizzati prima del testamento potrebbero escludere dall'eredità il loro fratello naturalizzato dopo con allegare, che la sua incapacità nel tempo del testamento rendesse nulla la sua istituzione, sebbene se ne trovasse capace nel tempo della morte, e che perciò sussistendo il testamento riguardo a loro, la porzione di questo fratello si dovesse da loro acquistare per quel diritto che chiamasi *jus accrescendi*, e che a suo luogo sarà spiegato (1). Bisognerebbe senza dubbio che i suoi fratelli fossero istruiti del diritto romano per immaginare di poter contrastare al loro fratello la parte a questa eredità. E sembra certamente che senza questa scienza, non solo non si penserebbe a fare una tal lite, ma chiunque fosse guidato da' soli lumi naturali, esclamerebbe contro una regola che dovesse avere la forza di escludere questo fratello. Lo stesso avverrebbe, se questi eredi fossero altri collaterali, che dovendo succedere insieme *ab intestato*, fossero chiamati con un testamento. Quindi si può dire che questa regola partecipa più del carattere delle sottigliezze del diritto romano, che dell'equità, e che per questa ragione sembra che sia stata rigettata dalla nostra usanza. E sebbene sia vero che questa regola, la cui applicazione si trova odiosa ne' casi, in cui gli eredi istituiti succedono *ab intestato*, sarebbe meno dura ne' casi in cui l'istituito non fosse l'erede legittimo, o potrebbe

an-

(1) V. la sezione 9 de' testamenti.
Domat Tomo VI.

anche essere favorevole secondo le circostanze; tuttavia essendo pura e semplice, e generale per ogni sorte di eredi testamentarij, parenti o non parenti, si richiederebbe un'altra regola espressa per ridurla ne' giusti limiti. Quindi sembra potersi dedurre che sarebbe giusto e desiderabile, o che questa regola fosse abolita, o che ne fosse regolato l'uso da qualche legge che ne togliesse gl'inconvenienti.

Tutto ciò che si è detto finora della istituzione dell'erede, riguarda parimente i legati, e le altre disposizioni a causa di morte, che al pari della istituzione fossero nulle, per le regole del diritto romano già osservate (1); di maniera che un legato, per esempio, di una somma ad un amico del testatore, o a qualche povero, rimarrebbe nullo, secondo queste regole, se il legatario che n'era capace nel tempo della morte, tale non fosse ancora nel tempo del testamento.

Abbiain creduto non poterci dispensare da tutte queste riflessioni, non solo a causa dell'importanza di tutte queste difficoltà, ma eziandio per rendere ragione di ciò che nell'articolo XXVII si è semplicemente osservato, che nelle successioni testamentarie bisogna considerare, per la capacità o l'incapacità dell'erede; il tempo del testamento, il tempo della morte del testatore, ed il tempo dell'adizione dell'eredità, senza mettere nella regola, che la capacità sia necessaria in questi tre tempi. Da tutte queste osservazioni, e da quel-
le

(1) *L. 1 ff. de reg. Caton.*

le che sono state fatte nell' articolo XXIX, ed anche da ciò che risulta da quelle che si son fatte sul diritto di trasmissione nella preparazione della sezione X de' testamenti, si può dedurre, che sembra, per ciò che riguarda le successioni testamentarie, che sarebbe conforme allo spirito delle nostre consuetudini, ch'è tutto opposto alle sottigliezze del diritto romano, di non considerare l'incapacità dell'erede, se non nel tempo della morte del testatore, come nelle successioni *ab intestato*; e di moderare anche questa regola, secondo sembrano richiedere le riflessioni fatte in tutte queste osservazioni, e che non è necessario quì ripetere.

32. Tanto l'incapacità del religioso professo, quanto quella de' forestieri, riguarda amendue le sorte di successioni, *ab intestato* e testamentarie. E colui che si trova in questo stato nel tempo della morte della persona, alla quale dovrebbe succedere, sia *ab intestato*, sia per testamento, non ha parte alcuna nell'eredità: Quindi non la trasmette a' suoi eredi, ma essa passa a coloro che in mancanza sua debbono succedere. Che se il religioso professo faccia annullare i suoi voti, essendo allora rimesso nel medesimo stato, in cui era prima di aver fatta professione, si trova capace non solo delle successioni che potessero ricadergli in appresso, ma eziandio di quelle che fossero ricadute dopo la sua professione (1); purchè

(1) Questa è una conseguenza della nullità de' voti.

chè avesse reclamato a tempo debito contro i suoi voti, ed avesse fatto decidere la causa, sentite le persone interessate a contrastargli la successione di cui si tratta.

33. L'incapacità de' condannati a morte o ad altre pene che portano seco la morte civile (1), gli esclude, del pari che quella de' religiosi professi, da amendue le sorti di successione (a). E quelle che potesse loro ricadere, passano alle persone, le quali in mancanza loro dovrebbero succedere; come se i condannati fossero morti prima del caso di queste successioni. Quindi il figlio del condannato succede al suo avo, cui il suo padre non può succedere (b). Ma se cessi la loro incapacità rientreranno nel loro primiero stato, e saranno egualmente capaci di tutte le successioni, e anche di quelle ricadute prima che fosse annullata la loro incapacità (2).

„ (a) *Edicto prætoris bonorum possessio his denegatur;*
 „ *qui rei capitalis damnati sunt, neque in integrum re-*
 „ *stituti sunt, l. 13 ff. de bonor. possess.*

„ (b) *Si qua pœna pater fuerit affectus, ut vel civita-*
 „ *tem amittat, vel servus pœnæ efficiatur, sine dubio*
 „ *nepos filii loco succedit, l. 7 ff. de his qui sui vel. al.*
 „ *jur. sunt.*

„ *Si deportatus patronus sit, filio ejus competit bono-*
 „ *rum possessio in bonis liberti, nec impedimento est ei*
 „ *tal s patronus, qui mortui loco habetur, l. 4 §. 2 ff.*
 „ *de bon. lib.*

34. Essendosi il condannato renduto incapace per

(1) V. la nota sull' articolo 11, quali sono le condanne che hanno questo effetto.

(2) V. intorno a tutti questi articoli le regole che seguono.

per la condanna che lo mette in questo stato, e che deriva dalla morte civile, le successioni *ab intestato*, o testamentarie ricadute gli prima di questa condanna, ed anche dopo l'accusa, restano nel suo dominio del pari che gli altri suoi beni, fino a che non ne sia spogliato della condanna (a), poichè fino allora è incerto se la morte preverrà il giudizio, se sarà giudicato, se sarà assoluto per grazia del principe. Quindi il suo stato fino alla condanna non contiene incapacità.

„ (a) Si quis post accusationem in custodia fuerit de-
 „ functus, testamentum ejus valebit, l. 9 ff. qui test. fac.
 „ poss. l. 1 §. 3 ff. de leg. 3 l. 3 ff. de pub. jud. (1).

35. Se dopo una condanna che può essere annullata, avvenisse il caso di una successione che dovrebbe pervenire al condannato, rimarrebbe sospeso il suo diritto fino all'evento, che confermasse, o annullasse la sua condanna; e se questa sussistesse darebbe luogo all'incapacità (2). Siccome al contrario gli rimarrebbe la successione, se venisse a cessare l'effetto della condanna, potendo ciò avvenire per qualche causa di quelle che si spiegheranno nell'articolo seguente.

36. Può cessare l'effetto della condanna o per la grazia del principe (b), o per un decreto che

„ (b) Oblatus est ei (Antonio) Julianus Lucianus ab
 „ Opilio Ulpiano tunc legato in insulam deportatus: tunc
 „ Antoninus Augustus dixit: restituo te in integrum pro-
 „ vincia tua: & adjecit, ut autem scias quid sit in inte-
 „ grum restituere, honoribus & ordini tuo & omnibus cate-
 „ ris te restitutio. L. 1 C. de sent. pass. & rest.

an-

(1) La capacità di testare e di succedere è la stessa. Laonde questo testo prova l'una per l'altra. V. l'articolo della sez. 2 de' testamenti.

(2) V. il testo citato sull'articolo 33.

annulli la condanna (1), o per la semplice appellazione, se il condannato muore prima che sia ultimato questo nuovo giudizio (a). In tutti questi casi cessa l'incapacità per tutto il passato. Perciò si acquisteranno da questo condannato, o da coloro che avranno i suoi diritti, le successioni che possono ricadergli.

„ (a) Provocationis remedium condemnationis extingui-
 „ tur pronuntiatio l. 1 §. ult. ff. ad Senat. Turpill. Si
 „ quis cum capitali poena, vel deportatione damnatus
 „ esset, appellatione interposita, & in suspenso constitu-
 „ ta, facti diem functus est, crimen morte finitum est,
 „ l. ult. C. si reus vel accus. mort. fuer. l. 2 C. si pend.
 „ appellat. Si quis in capitali crimine damnatus appella-
 „ verit, & medio tempore, pendente appellatione fece-
 „ rit testamentum, & ita decesserit, valet ejus testa-
 „ mentum, l. 15 §. 2 ff. qui test. fac. poss. l. 6 §. 6 ff.
 „ de injust. rup. In quest' ultimo testo si prova la capa-
 „ cità per l' effetto dell' appellazione.

Osservazione.

Si vegga nel fine della seguente nota un'altra maniera, che annulla la condanna secondo le nostre consuetudini, quando il condannato muore nel termine per purgare la contumacia.

Su i quattro articoli precedenti convien osservare una differenza fra le nostre regole, e quelle del diritto romano, in ciò che appartiene all'uso delle condanne. Secondo il diritto romano,
 non

(1) La condanna può essere annullata con un decreto di assoluzione, o con un decreto che modera la pena, e ne ordina un'altra che non porta seco la morte civile.

non poteva esservi condanna contro un accusato, che non fosse stato sentito in giudizio, ma si confiscavano irrevocabilmente i suoi beni, se non compariva in un dato tempo, e si rimetteva il giudizio dell'accusa fino a che fosse comparso (1). Secondo le nostre regole, vi sono due sorte di condanne: quella che si emana contro l'accusato presente; e quella che si pronunzia, se non compare, colla quale vien condannato alla pena del delitto. Questa chiamasi condanna contumaciale, a causa della disubbidienza dell'accusato al decreto pronunziato contro di lui. Queste due sorte di condanne si assomigliano in questo, che l'una e l'altra portano seco loro la morte civile del condannato, ed in conseguenza la sua incapacità. Ma la condanna contro il reo presente si eseguisce sulla sua persona per le pene corporali, e sopra i suoi beni per le confische, emende ed interessi civili della parte, e con ciò la sua incapacità incomincia dal giorno della condanna. All'incontro l'incapacità che nasce dalla condanna contumaciale dipende da ciò che avviene in progresso di tempo, e dalla regola stabilita in Francia dalle ordinanze. In forza di questa regola le condanne contumaciali non hanno il loro effetto su i beni del condannato, per dar luogo alle confische, all'emende ed agl'interessi civili in favore di quelli a' quali apparterranno, se non dopo che il condannato ha lasciato passare cinque anni dal giorno

(1) L. 1 ff. de reg. vel abs. damn. l. ult. cod. l. 1 C. de reg. reit., l. 2 cod.

no della sua condanna, senza comparire in giudizio per difendersi e per essere giudicato. Questo risulta dall'ordinanza di Moulins, art. 18; e secondo questo medesimo articolo, il re si riserva di ammettere l'accusato a comparire in giudizio, dopo i cinque anni, *secondo le circostanze delle cause, delle persone, e del tempo, e secondo altre considerazioni*; sono le parole precise di questa ordinanza. Lo stesso viene ordinato dall'articolo 28 del titolo delle contumacie dell'ordinanza del 1670, la quale fa correre i cinque anni dal giorno dell'esecuzione della sentenza, vale a dire, di quella esecuzione che si fa per effigie, e non dal giorno della condanna. E secondo l'articolo 29 di questa medesima ordinanza del 1670, il condannato che muore, dopo aver lasciato passare i cinque anni senza comparire, e senza essersi costituito in carcere, è riputato morto civilmente dal giorno dell'esecuzione della sentenza contumaciata. Secondo queste ordinanze, se il condannato muore dentro i cinque anni, la sua condanna non avrà effetto, poichè deve averlo soltanto per la contumacia del condannato, il quale è stato cinque anni senza comparire. Dal che sembra potersi inferire, ch'egli muore senza incapacità, e che le successioni, le quali han potuto ricadergli anche dopo la sua condanna, passano a'suoi eredi, o a quelli che hanno i suoi diritti; e questo è in osservanza, quantunque in alcuni paesi siasi diversamente giudicato. Di sorte che alle tre cause che fanno cessare l'incapacità, come si è spiegato nell'articolo, e che son comuni al diritto romano ed alla nostra usanza, si può aggiugnere que-

sta quarta, ch'è particolare alla nostra usanza, cioè la morte del condannato in contumacia, quando muore fra i cinque anni.

Su questo articolo convien osservare, che ciò che riguarda l'appellazione della condanna non devesi intendere di tutte le condanne indistintamente; poichè bisogna eccettuarne quella de' delitti, che si puniscono dopo la morte degli accusati, come il delitto di lesa maestà, e gli altri di cui sarebbe inutile parlare in questo luogo (1).

37. Tutte le incapacità hanno questo effetto comune, non solo non si può disporre in favore di un incapace, neppure per testamento; ma che quelle disposizioni, chiamate *fedecommissi taciti*, ove si dona a qualche persona interposta per far passare ad un incapace o l'intera eredità o qualche legato, sono annullate, tanto riguardo all'incapace, quanto riguardo a quello che presta il nome in questa frode. (a).

„ (a) *Ex causa taciti fideicommissi bona ad fiscum pertinent*, l. 3 §. 4 ff. de jur. fisc. l. 1 eod. l. 18 ff. de *bis quæ in indig.* (2)

38. L'incapacità del padre non è una causa di esclusione contro il figlio, il quale può succedere, se non vi sia un parente più prossimo (b).

„ (b) *Si qua poena pater fuerit affectus, ut vel civitatem amittat, vel servus poenæ efficiatur, sine dubio nepos filii loco succedit*, l. si qua 7 ff. de *bis qui sui vel al. juris sunt*.

S E.

(1) *ved. l. ult. ff. ad leg. Jul. Majest. l. 6 al. 8 C. eod. l. 5 C. si reus vel accus. &c.*

(2) Vedesi in questi testi, che nel diritto romano quel che si donava con un fedecommissio tacito, si acquistava dal fisco, quando era ben provata la frode. Ma secondo

S E Z I O N E III.

Quali persone sono indegne della successione :

Fra le cause , che rendono una persona incapace , e quelle che la rendono indegna della successione vi è questa differenza . Le cause dell'incapacità sono affatto indipendenti da qualunque dovere dell'erede verso la persona cui deve succedere ; anzi fra le quattro sorte d'incapacità , che sono state spiegate nella passata sezione , ve ne sono tre , che non offendono alcuna sorte di dovere . Le cause poi che rendono indegna una persona della successione , riguardano qualche dovere , cui essa ha mancato verso quel tale cui doveva succedere , tanto in tempo che questi era vivo , quanto dopo la morte , con infamarne la memoria ; oppure riguarda qualche altro dovere di altra natura , di cui può vedersi un esempio nel caso riportato nell'articolo XI. In conseguenza la causa , per cui un erede si rende indegno della successione , deve nascere da un delitto o da un quasi delitto .

In proposito poi delle persone riputate indegne della successione , conviene rimarcare una differenza

la nostra usanza le disposizioni di questa qualità sono semplicemente annullate , e l'erede si ritiene quel ch'era donato in frode della legge o della consuetudine . V. l'artic. 21 della sezione seguente .

renza che passa fra il diritto romano e le nostre consuetudini. Nel diritto romano l'eredità di una persona, che non poteva acquistarla per essersene renduta indegna si occupava dal fisco (1), ancorchè vi fosse un altro erede capace, che dovesse succedere *ab intestato* e che riconoscesse il suo diritto dalla disposizione della legge e non dalla volontà del defonto (2). Ma secondo le consuetudini di Francia, quando uno non può succedere ad una eredità per esserne indegno, subentra l'altro erede, che ha diritto all'eredità; tanto se si tratti di una successione testamentaria, quanto *ab intestato*. E ciò per la ragione, che la pena di un erede indegno, deve essere personale all'eredità medesima, e non deve estendersi all'altro erede che ha diritto di succedere in luogo suo. In conseguenza trovasi più umanità e più equità nelle nostre consuetudini, che nelle leggi romane.

Le cause, per cui un erede è riputato indegno possono riguardare o le due successioni *ab intestato* e testamentaria, o solamente quest'ultima. Per distinguere queste cause, e per veder a qual sorte di successioni debbano riferirsi, basterà fare attenzione a' termini degli articoli, in cui saran citate, ed alle note quì fatte.

SOM-

(1) *v. l. i ff. de jure fis. Toto titulo, ff. & C. de his quæ ut ind.*

(2) *Cum fratrem tuum veneno peremptum esse asseveres, ut effectus successionis ejus tibi non auferatur, mortem ejus ulcisci te necesse est: licet enim hereditatem eorum qui clandestinis infidiis perimuntur, bi qui jure vocantur adire non vetantur, tamen si interitum non fuerint ult, successionem obtinere non possunt, l. 9 C. de his quib. ut indig.*

S O M M A R I O.

1. L'erede indegno è escluso dall'eredità.
2. Delle cause che rendono indegno.
3. Se commetta qualche attentato contro la vita di colui, al quale deve succedere.
4. Se ha qualche parte nella sua morte, anche per sola negligenza.
- * 5. Se quegli per cui colpa una persona muore, possa essere suo erede.
6. Se lo infami.
7. Se sopravviene tra loro un' inimicizia capitale.
8. Se gli muove lite intorno alla sua condizione.
9. Se non querela gli autori della sua morte.
10. Se contratta sulla successione, vivente lui e senza sua saputa.
11. Se gl'impedisce di fare testamento.
12. Se ha prestato il suo nome per un fedecommeso tacito.
13. L'erede indegno restituisce i frutti e gl'interessi.
14. Distinzione tra le cause che rendono indegno.
15. Di quelle che rendono indegno nel tempo della morte.
16. Di quelle che son cessate nel tempo delle morti.
17. Distinzione delle cause riguardo alle due specie di successione.
- * 18. Se chi è indegno di essere erede possa nella successione di un terzo ereditare i beni della successione, che non poteva ereditare direttamente.

1. **C**oloro che essendo capaci di succedere, se ne rendono indegni, sono esclusi dalle successioni, tanto *ab intestato*, quanto testamentarie (1), ed i beni passano a quelli che in loro mancanza vi sono chiamati (2), come si spiegherà colle seguenti regole.

2. Le cause che possono rendere l'erede indegno della successione sono indefinite, e dalla qualità de' fatti e delle circostanze dipende la cognizione di ciò che può, o non può bastare a tale oggetto (3). Perciò non debbonsi limitare queste cause a quelle che saranno spiegate negli articoli seguenti, ove si sono solamente comprese quelle che dalle leggi vengono espresse. Ma se avvenisse un altro caso, in cui l'equità ed i buoni costumi richiedessero di dichiarare un erede indegno, sarebbe giusto privarlo dell'eredità. Per esempio, se quegli che avesse avuta disonesta pratica con una persona di mala vita, la istituisce erede, tale istituzione dovrebbe essere annullata (a).

„ (a) *Mulier in quam turpis suscipio cadere potest, nec ex testamento militis aliquid capere potest, ut divus*
 „ *Ha-*

(1) *Toto titulo ff. & C. de his qua ut indig.* V. gli articoli seguenti; ed il testo citato nella preparazione.

(2) Si sono aggiunte queste ultime parole, che i beni passano a quelli che vi sono chiamati, perchè, siccome si è osservato nella preparazione di questa sezione, le successioni di cui gli eredi si rendono indegni, secondo la nostra usanza non si acquistano dal fisco, come nel diritto romano, ma passando agli altri eredi che debbono succedere in mancanza dell'erede indegno.

(3) V. gli articoli seguenti.

„ Hadrianus rescripsit, l. 41 §. 1 ff. de testam. mil. l. 14
 „ ff. de his quæ ut indign. (1)

3. Se colui che deve essere erede *ab intestato* o per testamento, commetta un attentato contro la vita della persona, cui deve succedere, e ciò sia pienamente verificato, sarà privo della successione, ancorchè l'attentato non avesse avuto effetto (2).

4. Quantunque l'erede non abbia attentato alla vita di quel tale cui deve succedere; nondimeno se può imputarsi la sua morte a negligenza, o a qualche altra colpa di questo erede, come se sapendo che altri volessero ammazzarlo, o avvelenarlo, abbia mancato di svelarlo, se vedendolo in pericolo della vita, abbia trascurato il soccorso che poteva dargli; sarà in tali casi privato della sua eredità, del pari che se fosse stato l'autore della morte (a).

„ (a) Indignum esse D. Pius illum decrevit, ut & Mar-
 „ cellus refert, qui manifestissime comprobatus est id e-
 „ gisse, ut per negligentiam & culpam suam mulier a
 „ qua heres institutus erat moreretur, l. 3 ff. de his quæ
 „ ut indign. (3)

5. Ogni uomo, che ammazza un altro, è indegno di succedergli. Questa causa d'indegnità ha parimente luogo contro chi ha cagionata la mor-

(1) Sebbene la regola, che risulta dal testo, sia limitata alle disposizioni de' soldati, avendo tuttavia per principio la decenza, deve rendersi comune ad ogni altra persona, poichè non vi è alcuno, che al pari de' soldati non debba rispettare le regole dell'onestà, e de' buoni costumi.

(2) Questa causa rende indegno molto più di quelle, che faranno (piegate in appresso).

(3) Sebbene il testo parli soltanto della successione testamentaria, nondimeno la regola è ugualmente giusta per amendue le sorte di successioni.

morte di colui, del quale è erede, negandogli i necessarj soccorsi, o in altra maniera, purchè però si abbia una piena prova, che questo erede abbia in questa guisa operato a solo oggetto di far morire quello di cui fosse erede (a).

„ (a) Indignum esse Divus Pius illum decrevit, ut &
 „ Marcellus libro duodecimo digestorum refert, qui ma-
 „ nifestissime comprobatus est id egisse, ut per negligen-
 „ tiam & culpam suam mulier a qua heres institutus erat,
 „ moreretur, *l. indignum 3 ff. de his qui ut indignis.*

6. L'erede legittimo o testamentario, che of-
 fende nell'onore colui al quale deve succedere,
 o con avanzare contro di lui un'accusa giudiziale,
 o con prender parte ad un'accusa intentata
 contro di lui, è ugualmente indegno di succe-
 dergli, che se avesse attentato alla sua vita (b).

„ (b) Seia testamento suo legavit auri pondo quinque.
 „ Titius accusavit eam quod patrem suum mandasset in-
 „ terficiendum. Seia post institutam accusationem codicil-
 „ los confecit; nec ademit Titio privigno legatum: &
 „ ante finem accusationem decessit. Acta causa, pronun-
 „ ciatum est patrem Titii scelere Seia non interemptum.
 „ Quaero cum codicillis legatum quod testamento Titio
 „ dederat, non ademerit, an ab heredibus Seia Titio
 „ debeatur? Respondit: secundum ea quae proponerentur,
 „ non deberi, *l. penult. §. penult. ff. de adim. vel transf.*
 „ *legal. (1)*

7. Se tra l'erede testamentario ed il testatore
 fosse sopraggiunta una inimicizia capitale e così
 atro-

(1) Si potrebbe anche riputar indegno di succedere l'e-
 rede che avesse attentato all'onore della moglie di colui,
 al quale dovesse succedere.

Quantunque il testo citato su questo articolo non parli
 se non del legatario, tuttavia sembra che la sua deci-
 sione si debba con più ragione applicare agli eredi testa-
 mentarj ed a quelli *ab intestato*. Vedi la nota sull'artico-
 lo seguente. V. i testi citati su i due articoli seguenti.

atroce, che si dovesse da ciò presumere il cambiamento della sua volontà, questa sarebbe una causa che escluderebbe l'erede dalla successione, se non fosse seguita la riconciliazione prima della morte del testatore. Non avrebbe poi questo effetto una rissa di poco momento (a).

„ (a) Si inimicitiae capitales intervenerunt inter legatarium & testatorem, & verisimile esse coeperit testatorem noluisse legatum live fideicommissum praestari ei, cui adscriptum relictum est, magis est ut legatum ab eo peti non possit, *l. 9 ff. de his quae ut indign. aufer.*
 „ Si quidem capitales, vel gravissimae inimicitiae intercesserit, ademptum videri quod relictum est. Sin autem levis offensa, manet fideicommissum, *l. 3 in f. ff. de adim. vel transf. leg.*
 „ Quod si iterum in amicitiam redierunt, & poenituit testatorem prioris offensa, legatum vel fideicommissum relictum redintegratur. Ambulatoria enim est voluntas defuncti usque ad vitae supremum exitum, *l. 4 cod. v. §. 11 inst. de excus. tut.*

Osservazione.

Sebbene le leggi quì citate parlino soltanto di un legatario, e non di un erede testamentario, nondimeno la regola sembra molto più giusta riguardo all'erede; poichè essendo maggiore il beneficio, maggiore altresì è la ingratitudine, e chi è indegno di una grazia minore, molto più è indegno di un'altra più considerabile.

Questa regola è fondata su di un effetto naturale dell'inimicizia; poichè siccome ogni testatore non sceglie il suo erede, se non per la considerazione di qualche merito che trova in lui (1),

e

(1) Non sine causa obveniunt (hereditas, vel legatum, vel donatio mortis causa) sed ob meritum aliquod accedunt, *l. 9 ff. pro socio.*

e non essendovi cosa tanto contraria al merito, che può avere una persona nello spirito di un'altra, quanto un motivo d'inimicizia: perciò quella che sopravviene tra l'erede ed il testatore, ha necessariamente l'effetto di cambiare la volontà che chiamava alla successione colui, che dal testatore non si riguarda più che come suo nemico, e di annullare in conseguenza una disposizione che verisimilmente non avrebbe voluto che fosse eseguita. Ciò risulta da' termini del primo de' testi citati su questo articolo. E sebbene sia vero che le inimicizie, contenendo l'odio reciproco tra due persone, sono sempre illecite, anche per parte di coloro che non ne sono stati i primi autori, e sebbene ognuno debba conservar sempre lo spirito vel vangelo verso tutti gli altri (1); nondimeno questa verità non rende ingiusta la legge che annulla le disposizioni de' testatori in favore delle persone, con cui hanno poi contratta inimicizia capitale, neppure quando ci han data causa essi stessi. Perocchè è sempre vero, che se questa inimicizia dura sino alla morte del testatore, partorisce due effetti che annullano l'istituzione dell'erede divenuto nemico: l'uno per parte del testatore, per la prova ch'essa fa di essersi cambiata la sua volontà riguardo a questo erede: l'altro per parte dell'erede ch'essa rende indegno dell'eredità. Di maniera che siccome questo erede non aveva altro titolo che la

vo-

(1) V. i capitoli 4 e 6 del trattato delle leggi.

volontà del testatore, ed il suo merito presso di lui, così non ha nè titolo, nè diritto all'eredità. Quindi ancorchè l'inimicizia per parte del testatore fosse più ingiusta di quella dell'erede, tuttavia non è meno giusto l'effetto che ha dalla legge di annullare l'istituzione; poichè per ciò che riguarda l'erede, egli è giustamente privato dell'eredità di cui è indegno; e per ciò che riguarda il testatore, l'ingiustizia del suo odio contro questo erede non consiste in annullare la istituzione, ma solamente nel mancare al dovere di amarlo coll'amore che deve a tutti gli altri. E siccome questo dovere non l'obbliga a scegliere per erede una persona che non solo non ha verun diritto alla sua eredità, ma che di più n'è indegno, anzi questo dovere dandogli la piena libertà o di lasciare i suoi beni al suo erede legittimo, o di sceglierne un altro, perciò senza veruna ingiustizia la legge annulla l'istituzione seguita da una inimicizia capitale tra l'erede ed il testatore.

Si è ristretta questa regola all'erede testamentario, perchè (prescindendo ancora che le leggi citate su questo articolo riguardano solo le disposizioni de' testamenti) la condizione degli eredi *ab intestato* deve essere distinta da quella degli eredi testamentarij, per ciò che riguarda l'effetto dell'inimicizia tra l'erede ed il testatore; poichè siccome l'erede testamentario riceve l'eredità dalla sola volontà del testatore; così l'erede legittimo la riceve dalla legge, in guisa che si può dire che un'inimicizia, la quale non giungesse a quegli estremi, di cui si è parlato ne
pre:

precedenti articoli, non basterebbe per escludere dalla successione l'erede legittimo di colui che, avendo voluto morire senza testare, avesse potuto con ciò indicare, che non volesse far passare i suoi beni ad altri che a quelli chiamati dalla legge. Inoltre l'inimicizia almeno non dovrebbe escludere l'erede legittimo nelle provincie che si regolano colle consuetudini, secondo le quali non è permesso di privare gli eredi consanguinei dei beni che ad essi danno; perchè se la inimicizia dovesse avere questo effetto, potrebbe avvenire che un testatore il quale avesse qualche contesa col suo erede legittimo, la convertirebbe in fiera inimicizia per avere un pretesto di disporre in suo pregiudizio, e così eludere la legge.

8. Se l'erede istituito con un testamento ha fatto qualche atroce ingiuria al testatore, o qualche cattivo trattamento, che lo renda indegno di questo beneficio, ne sarà privato; e tanto più, se si fosse renduto autore o complice di un libello famoso contro il suo onore, o se gli avesse intentata una lite intorno alla sua condizione. Come se questo testatore pretendendo essere gentiluomo, l'erede avesse cooperato a fargli perdere questa qualità; o se avesse tentato presso i tribunali di farlo dichiarar bastardo (a).

„ (a) Sed & si palam & aperte testatori maledixerit „ (legatarius) & infaultas voces adversus eum iactaverit, idem erit dicendum. Si autem status ejus controversiam movit, denegatur ejus quod testamento accepit, persecutio, l. 9 §. 1 & 2 ff. de his que ut indign. auf. (1)

9. L'

(1) I libelli famosi si annoverano fra i delitti capitali. v. l. 1 C. de fam. lib. e meritano anche questa pena più che un'ingiuria ed un insulto.

R 2

Con-

9. L'erede tanto testamentario, quanto *ab intestato*, il quale trascura di querelare gli autori della morte di colui, al quale deve succedere, si rende per tal cagione indegno della successione (a); purchè la debolezza dell'età, qualora questo erede fosse un minore, o qualche altra causa non lo scusasse secondo le circostanze (b).

„ (a) *Heredem qui sciens defuncti vindictam insuper habuit, fructus omnes restituere cogendum existimavi, l. 17 ff. de his quæ ut indign.*

„ *Heredes, quod necem testatoris inultam omisisse constiterit, fructus integros cogantur reddere. Neque enim bonæ fidei possessores ante controversiam illatam videntur fuisse, qui debitum officium pietatis scientes omiserunt, l. 6 C. eod.*

„ (b) *Minoribus viginti quinque annis heredibus non obesse crimen inultæ mortis placuit, l. 5 C. eod.*

10. Colui che prima della morte della persona cui

Convieni ancora osservare, che il testo citato su questo articolo riguarda il caso di un legatario, ma molto più si può applicare all'erede.

Se nel caso, in cui due pretendessero una medesima successione, e l'uno mettesse in controversia la condizione dell'altro per escluderlo, avendo qualche ragione di crederlo o illegittimo o forestiero ed incapace di succedere, e si giudicasse che questi fosse legittimo o naturale Francese, e venisse poi a morire, avendo per erede legittimo quello che aveva messo in contratto la sua condizione, costui non sarebbe perciò riputato indegno di succedergli. Poichè la controversia da lui mossa in tali circostanze non dovrebbe imputare ad un disegno di nuocere, giacchè tendeva soltanto allo scoprimento di una verità incerta, da cui dipendevano i diritti delle parti. Ma in quanto ai libelli famosi, alle ingiurie atroci ed ai cattivi trattamenti, essendo delitti che dalle leggi si puniscono, e che offendono l'onore, più caro della vita, parrebbe giusto che l'erede legittimo il quale ne fosse reo, si dichiarasse indegno.

cui deve succedere per testamento o *ab intestato*, avesse su questa speranza disposto di porzione de' beni di tale successione, senza il consenso di questa persona, si sarebbe renduto indegno di succederle (a).

„ (a) Donationem quidem partis bonorum proximæ
 „ cognatæ viventis nullam fuisse constabat. Verum ei
 „ qui donavit, ac postea jure prætorio successit, quoniam
 „ adversus honos mores & jus gentium festinasset, actio-
 „ nes hereditarias in totum denegandas respondit. Nam
 „ ei ut indigno aufertur hereditas, l. 29 §. 2 & l. 30
 „ ff. de donat.

„ Si quis vivi ignorantis bona, vel partem bonorum a-
 „ licujus cognati donaverit, quasi indigno aufertur, l. 2
 „ in f. ff. de his quæ ut indign.

II. Colui ch' essendo stato istituito erede con un testamento, avesse con qualche violenza, o con altro mezzo illecito impedito al testatore di farne un secondo, sarebbe indegno di succedergli. Lo stesso sarebbe di colui, che prima di succedere *ab intestato*, avesse con i medesimi mezzi impedito, che la persona, cui doveva succedere, facesse testamento. Quegli poi che avesse adoperata la violenza, o qualche altro mezzo illecito per estorquere un testamento in favor suo, o di una terza persona, sarebbe con più ragione privato dell' effetto di questo testamento. In tutti questi casi gli autori ed i complici di questi mezzi illeciti sarebbero puniti secondo la qualità de' fatti e delle circostanze (b).

„ (b) Qui, dum captat hereditatem legitimam, vel ex
 „ testamento, prohibuit testamentarium introire, volen-
 „ te eo facere testamentum, vel mutare. Divus Hadria-
 „ nus constituit, denegari ei debere actiones, l. 1 ff. §
 „ quis aliq. test. prohib. vel cog.

„ Si quis dolo malo fecerit ut testes non veniant, &
 „ per hoc deficiatur facultas testamenti faciendi, dene-

- „ *gandæ sunt actiones ei qui dolo fecerit, sive legitimus*
 „ *heres sit, sive priore testamento scriptus, l. 2 eod.*
 „ *Eos qui ne testamentum ordinaretur impedimento*
 „ *fuisse monstrantur, veluti indignas personas, a succes-*
 „ *sione compendio removeri, celeberrimi juris est, l. 2*
 „ *C. eod.*
 „ *Civili disceptationi crimen adjungitur, si testator*
 „ *non sua sponte testamentum fecit, sed compulsatus ab*
 „ *eo qui heres institutus, vel quoslibet alios, quos volue-*
 „ *rit scripsit heredes, l. 1 C. eod. (1).*

12. Possono annoverarsi tra gl' indegni di succedere quelli che prestano i loro nomi per essere nominati eredi da' testatori, affine di far passare i beni a persone che dalla legge sono escluse. E queste sorte di disposizioni che chiamansi *fedecommissi taciti*, rimangono senza effetto, se si scopre la frode; e son privati della successione tanto l'erede chiamato, quanto quello cui dovesse farla passare; l'uno come incapace, l'altro come reo di una frode che le leggi paragonano ad un furto (a).

- „ (a) *In fraudem juris fidem accomodat, qui vel id*
 „ *quod relinquitur, vel aliud tacite promittit restitutu-*
 „ *rum se personæ quæ legibus ex testamento capere pro-*
 „ *hibetur; sive chirographum eo nomine dederit, sive*
 „ *nuda pollicitatione repromiserit, l. 10 ff. de his quæ in*
 „ *ind. auf. Prædonis loco intelligendus est is, qui taci-*
 „ *tam fidem interposuerit, ut non capienti restitueret*
 „ *hereditatem, l. 26 ff. de hered. petit. V. l'art. 37 della*
 „ *sezione precedente.*

13. L'erede indegno che ha di già goduto di alcuni beni dell'eredità, deve restituirne tutt'i frutti, e le altre rendite di tutto il tempo del suo godimento, ed anche gl'interessi de' danari che

(1) V. l'artic. 4 della sez. 2 de' legati. V. l'articolo 25 e seguenti della sez. 5 de' testamenti.

che avesse potuto ricevere o da' debitori della successione, o dalla vendita de' mobili della medesima, o dalla vendita di qualche stabile, o per altre cause; poichè si reputa possessore di mala fede, anche prima d'introdursi il giudizio (a).

„ (a) Heredes, quos necem testatoris nullam omis-
 „ cissent, fructus integros coguntur reddere. Neque
 „ enim bonæ fidei possessores ante controversiam illatam
 „ videntur fuisse, qui debitum officium pietatis scientes
 „ omiserunt. Ex hereditate autem rerum distractarum,
 „ vel a debitoribus acceptæ pecuniæ, post motam litem
 „ bonorum, usuras inferant. Quod in fructibus quoque
 „ locum habere, quos in prædiis hereditariis inventos,
 „ aut exinde perceptos vendiderit procul dubio est, l. r
 „ C. de his quib. ut ind. (1)

14. Fra tutte queste cause che si sono spiegate, e che possono rendere un erede indegno della successione, conviene distinguere quelle che sono temporanee e quelle che sono perpetue. Il che dipende dallo stato in cui sono le cose nel tempo della morte di colui, della cui successione si tratta, e dalle regole seguenti (2).

15. Se la causa che rende l'erede indegno, sussiste nel tempo della morte, colla quale ricade la successione, senza che questo erede si possa giustificare, sarà irrevocabilmente escluso come indegno; poichè trovandosi tale nel momento in cui ricade la successione, non può acquistarla, ed i beni passano all'erede chiamato dalla legge (3).

16. Se

(1) Sebbene questo testo parli soltanto dell'erede che non ha vendicata la morte del defonto, nondimeno una tal regola conviene a tutt' i casi delle altre cagioni che possono rendere l'erede indegno.

(2) V. gli articoli seguenti.

(3) Questo è l'effetto di questa causa che lo rende indegno.

16. Se fosse cessata la causa capace di rendere l'erede indegno, come se fosse una inimicizia capitale o altra causa, che si fosse estinta con la riconciliazione col defonto, o con una giustificazione dell'erede; allora cessando l'ostacolo, potrebbe succedere (1).

17. Tra le cause che rendono l'erede indegno, bisogna eziandio distinguere quelle che possono riguardare ugualmente le successioni *ab intestato*, e le successioni testamentarie, e quelle che possono soltanto riguardare quest'ultime. Questa distinzione è necessaria per non dare alle cause che rendono l'erede indegno, una forza diversa da quella, che la legge e l'equità debbono darli (2). E dalla lettura di ogni articolo si può giudicare, a qual successione debba riferirsi ciascuna di queste cause.

18. Parebbe naturale che chi è stato giudicato indegno di essere erede di un defonto, non potesse ereditare i beni della successione del medesimo defonto, neppure quando si trovassero nella successione di un terzo. Tuttavia non gli si potrebbero negare, quando li prendesse nella successione di un terzo, perchè non li avrebbe come erede di quello, di cui è stato giudicato indegno di essere erede, ma come erede di un altro, riguardo al quale non può considerarsi come indegno (a).

„ (a) Quia non principaliter in Titii hereditatem succedit, l. qui Titii 6 ff. de his qui ut indignis.

S E.

(1) V. l'articolo 7.

(2) Quest'articolo deriva da' precedenti.

SEZIONE IV.

Di quelli che non possono avere eredi.

Dopo avere spiegato quali siano le persone che non possono essere eredi, l'ordine richiede che si spieghi quali sieno quelle che non possono avere eredi. Il che riguarda diversamente le successioni testamentarie, e le successioni *ab intestato*; poichè, come spiegherassi in questa sezione, alcune persone possono avere eredi *ab intestato* e non testamentarj (1): altre al contrario non possono averne *ab intestato*, ma bensì testamentarj (2). Finalmente vi sono quelle che non possono avere eredi nè *ab intestato*, nè testamentarj (3).

Tra le persone che non possono avere eredi, si potrebbero annoverare coloro che possedessero soltanto quelle sorte di beni che si veggono in alcune consuetudini, e che chiamansi beni di condizione serva, o di mano morta, de' quali si è parlato quì sopra nella prefazione, n. 15; poichè riguardo a' beni di questa natura, succede il barone se non vi sono figli, ed esclude ogni altro erede, sia testamentario, sia *ab intestato*, come si è osservato nel luogo citato.

S O M-

(1) V. l'articolo 1 di questa sezione, e la nota che vi è stata fatta.

(2) V. l'articolo 2.

(3) V. l'articolo 3.

S O M M A R I O.

1. *Quelli che sono incapaci di testare, non possono avere eredi testamentarj.*
2. *I bastardi non possono avere altri eredi ab intestato, che i loro figli.*
3. *I forestieri non possono avere eredi nè testamentarj, nè ab intestato.*
4. *I religiosi professi hanno eredi e testamentarj, e ab intestato.*
5. *I condannati non hanno eredi.*
6. *Quelli che non hanno congiunti, non hanno eredi ab intestato.*

Tutte le persone che sono incapaci di fare testamento, o per difetto di età, o per altre cause che a suo luogo saranno spiegate (1), non possono aver eredi testamentarj; ma la loro successione passa necessariamente alle persone che dalla legge vi son chiamate.

2. I bastardi che hanno beni, possono disporre col testamento, e possono altresì avere per eredi *ab intestato* i loro figli, se ne hanno legittimi. Ma se muojono senza figli e senza disporre, non avendo legittima parentela con alcuno, non possono neppure avere erede legittimo, o sia *ab intestato* (a).

„ (a) Si spurius intestato decesserit, jure consanguinitatis

(1) V. la sezione 2 del tit. 1 del terzo libro.

„tis aut agnationis hereditas ejus ad nullum pertinet, l.
„4 ff. unde cogn. (1)

3. I forestieri che muojono senza essere naturalizzati, non possono avere alcuno erede, nè testamentario, nè *ab intestato* (2).

4. I religiosi professi hanno per eredi o quelli che possono istituire con un testamento, se vogliono farlo prima della professione, o quelli che si trovano chiamati alla loro successione *ab intestato*, se non ne dispongono. I beni poi che possono ricadere nel tempo della professione, passano a' loro eredi; poichè i loro voti li mettono nello stato di una morte civile, la quale con renderli incapaci di posseder beni, produce il medesimo effetto della morte naturale, per far ricadere la loro successione (3).

5. I condannati a morte, o ad altre pene che portano seco la morte civile, morendo in questo stato, non possono avere alcun erede; poichè la loro condanna gli ha spogliati de' loro beni, che si devolvono al re o al barone, cui deve appartenere la confisca (4). Ma se la loro condanna
si

(1) Vedi l' articolo nono della fezione seconda, e la nota che vi è stata fatta.

Le successioni de' bastardi appartengono al re o al barone per quel diritto che chiamasi dritto ne' beni de' bastardi.

(2) V. l' articolo 9 della fezione 2, e gli articoli che vi son citati.

(3) V. l' articolo 10 della fezione 2, e la nota che vi è stata fatta.

(4) Questa è una conseguenza necessaria dello stato di questi rei. V. l' articolo 11 della fezione 2, e gli altri articoli che vi son citati.

si annulla per alcuno di que' mezzi spiegati nell' articolo XXXVI della sezione II, in tal caso lasceranno i beni a' loro eredi.

6. Quelli che non hanno alcun congiunto, o i cui parenti sono forestieri non naturalizzati, non hanno erede *ab intestato* (a). Ma possono disporre de' loro beni col testamento, se non v'è in essi alcuna incapacità.

„ (a) Scire debet gravitas tua, intestatorum res, qui
„ sine legitimo herede decesserint, fisci nostri rationibus
„ vindicandas, l. 1 C. de bon. vac.

S E Z I O N E V.

De' dritti ammessi alla qualità di erede.

Questa sezione, che riguarda i dritti dell'erede in generale, e le tre sezioni seguenti che riguardano i pesi, sono una specie di piano, in cui è stato necessario di distinguere questi dritti e questi pesi, per darne una specie di abbozzo ad oggetto di far conoscere l'ordine generale, prima di entrare ne' dettagli particolari. Imperocchè siccome questo dettaglio abbraccia un'infinità di regole, che debbono essere spiegate in molti luoghi, e che formano materie differenti; così si è dovuto dare in un luogo solo l'idea di queste materie, con racchiudervi i principj e le regole generali che debbono entrare in questo piano, e precedere il dettaglio di queste materie, ciascuna delle quali sarà collocata a suo luogo; conforme si dichiarerà nella nota aggiunta alla sezione VIII.

La

La stessa ragione che ci ha obbligati a formare questo piano, ci obbliga ad avvertire il lettore, che non bisogna prendere per ripetizioni tutto quello, che può essere stato detto nelle precedenti sezioni, o nella continuazione di questo primo titolo, e che sembri una cosa medesima con le spiegazioni fatte in queste quattro sezioni. Imperocchè, o in queste ripetizioni vi sarà qualche differenza, e se talvolta saranno affatto simili, esse saranno necessarie ne' luoghi rispettivi, tanto per l'ordine, quanto per altri oggetti.

S O M M A R I O

1. *Diritto di accettare la successione, e di ereditarne i beni.*
2. *L'adizione dell'eredità ha il suo effetto dal giorno della morte.*
3. *L'erede può rinunciare all'eredità.*
4. *L'erede può deliberare se debba o no accettare la successione.*
5. *L'erede può accettare la successione col beneficio dell'inventario.*
6. *Può cercare la riduzione de' legati e de' fedecomessi, quando vi abbia luogo.*
7. *L'erede può vendere o donare l'eredità, o disporne in altra maniera.*
8. *Diritto di trasmettere l'eredità al suo erede.*
9. *Vi sono diritti che non passano agli eredi.*
10. *Diritto degli eredi del sangue su i beni che dalla legge sono loro dati.*
11. *Diritto di venire alla divisione tra coeredi.*
12. *Diritto di accrescimento tra coeredi.*

13. *Diritto di obbligare i coeredi a mettere i beni in collocazione.*
 14. *Diritto di ritorno o di reversione.*

1. **S**iccome l'erede è il successore universale; così il primo diritto che dà questa qualità, è quello di accettare e di ereditare la successione, di mettersi in possesso de' beni, di rivendicare quelli che sono in mani terze, di riscuotere i crediti, e di far uso come vero padrone di tutto ciò che compone la successione (a).

„ (a) Heres in omne jus mortui, non tantum singularum rerum dominium succedit, l. 37. ff. de acquir. vel omit. her. V. l'artic. 1 della sez. 1. (1)

2. Tal diritto dell'erede ha questo effetto, che sebbene non sappia, se non dopo lungo tempo che gli è ricaduta la successione, o sapendolo differisca di prenderne possesso, tuttavia da che incomincia ad esserne padrone, ne acquista tutt'i diritti, come se gli fosse pervenuta nel tempo della morte di colui al quale succede, e gli appartiene

(1) Non bisogna confondere il diritto di accettare e di ereditare una successione, di cui parlasi in questo articolo, col diritto o sia il titolo che rende erede. Il diritto di accettare la successione, dipende dalla volontà dell'erede, ma non il titolo che lo rende tale, cioè il testamento per le successioni testamentarie, e la parentela per le successioni *ab intestato*.

Intorno all'accettazione dell'eredità, e sulla differenza fra il diritto alla qualità di erede, e quello di accettare, vedere ciò che se n'è detto nella preparazione del titolo di questo primo libro, e ne' luoghi citati nel fine di questa medesima preparazione.

parterrà tutto ciò che avrà potuto aumentare la successione di quest' intervallo (a).

„ (a) *Omnis hereditas, quamvis postea adeatur, tamen cum tempore mortis continuatur, l. 138 ff. de reg. jur.*
 „ V. l' articolo 1 della sez. 8.

3. Potendo le successioni essere piuttosto onerose che lucrose, l'erede tanto testamentario, quanto *ab intestato*, il quale crede non dover accettare questa qualità, ha diritto di rinunciarvi (b), solamente però nel tempo che le cose sono ancora nel loro stato, vale a dire, prima che abbia fatto alcun atto che porti l'accettazione dell'eredità; poichè, (come si è detto in altro luogo) chi una volta è stato erede, non può cessare di esserlo (1).

„ (b) *Is qui heres institutus est, vel is cui legitima hereditas delata est, repudiatione hereditatem omittit, l. 13 ff. de acquir. vel omitt. hered.*

„ *Nec emere, nec donatam assequi, nec damnosam quisquam hereditatem adire compellitur, l. 16 C. de jure delib. V. la sezione 4 del titolo 3 di questo primo libro.*

4. Se l'erede dubita se la successione sia vantaggiosa, può prendere un tempo per deliberare se debba o no accettarla (c); come si spiegherà nella sezione prima del titolo secondo.

„ (c) *Ait Prætor: " si tempus ad deliberandum petet, debeo, " l. 1 §. 1 ff. de jure delib. Ut instruere se possint, expedit necne agnoscere hereditatem, l. 5 eod.*

5. Nel medesimo caso dell'articolo precedente, l'erede, qualora non gli piaccia prender tempo per deliberare, può dichiararsi erede col beneficio dell'inventario, vale a dire, facendo fare
 nel-

(1) V. l' articolo 10 della sezione 1 di questo titolo.

nelle debite forme un inventario di tutt'i beni. Il che avrà questo effetto, che non sarà tenuto a' pesi se non fino alla concorrente quantità del valore de' beni, e di renderne conto; e se ha diritti sull'eredità, li conserverà (a). Il beneficio dell'inventario farà la materia del titolo secondo.

„ (a) Sin autem dubius est (heres) utrumne admitten-
 „ da sit necne defuncti hereditas non paret sibi esse ne-
 „ cessariam deliberationem, sed adeat hereditatem, vel
 „ sese immisceat, omni tamen modo inventarium ab eo
 „ conficiatur, *l. ult. § 2 C. de jure delib.*

„ Si vero & ipse aliquas contra defunctum habebat a-
 „ ctiones, non hæ confundantur: sed similem cum aliis
 „ creditoribus per omnia habeat fortunam; temporum ta-
 „ men prærogativa inter creditores servanda, *D. l. §. 9*
 „ in *f. V.* il titolo 2.

6. Ancorchè i beni della successione eccedano i debiti; nondimeno se l'erede o testamentario o *ab intestato* è aggravato per un testamento, o per un codicillo, di legati, di fedecommissi, di sostituzioni, o di altre disposizioni, che diminuiscono la parte che le leggi danno all'erede su i beni dell'eredità, ha diritto di far moderare queste tali disposizioni, come sarà spiegato a suo luogo (b).

„ (b) Quicumque civis romanus post hanc legem roga-
 „ tam testamentum faciet: is quantam cuique civis roma-
 „ no pecuniam jure publico dare, legare volet, julque
 „ potestasque esto; dum ita detur legatum, ne minus
 „ quam partem quartam hereditatis ex testamento here-
 „ des capiant, *l. 1 ff. ad l. falc. V.* il titolo 3 del libro
 „ 4 e l' titolo 4 del libro 5.

7. Sebbene l'erede, che una volta ha assunta questa qualità, non possa più spogliarsene, di maniera che cessi di soggiacere a' pesi dell'eredità già accettata; tuttavolta non lascia di avere il diritto di venderla, di donarla o di disporne
 con

con altri titoli, in favore di una persona che, acquistando i suoi diritti, si obblighi di adempirne i pesi (1). Ma sebbene quest'erede si sia spogliato de' beni, tuttavia rimane sempre tenuto a tutt' i pesi, e può solamente dirigere la sua azione contro colui, che, avendo acquistata l'eredità, deve liberarlo da ogni molestia (a).

„ (a) Quamvis heres institutus hereditatem vendiderit, tamen legata, & fideicommissa ab eo peti possunt. Et quod eo nomine datum fuerit, venditor ab emptore vel fidejussoribus ejus petere poterit, leg. 2 C. de leg.

8. Fra i diritti dell'erede si può annoverare quello di far passare, dopo la sua morte, l'eredità che gli fosse pervenuta, alle persone che gli succederanno, sebbene non ne avesse preso possesso, nè avesse esercitato alcun atto di erede. Questo diritto chiamasi di trasmissione, e sarà spiegato a suo luogo (2).

9. Non bisogna comprendere ne' dritti dell'erede tutti quelli che può aver avuti colui al quale succede; poichè vi sono molti dritti personali che non passano all'erede (3).

10. Fra i diritti degli eredi conviene osservare quello che in particolare hanno i figli e gli altri discendenti e gli ascendenti, della legittima di cui non possono essere privati, e di cui tratterassi a suo luogo (4). Bisogna parimente distinguere il diritto de' collaterali su i beni che
loro

(1) Toto titulo, ff. C. de hered. vel act. vend.

(2) V. la sezione de' testamenti.

(3) V. l'artic. 5 della sezione 1.

(4) V. il titolo 3 del 3 libro.

loro sono dati dalle consuetudini, e de' quali non si può disporre in loro pregiudizio (1).

11. Quando vi sono molti eredi, ciascuno ha diritto di obbligare gli altri a far tra loro la divisione de' beni e de' pesi dell'eredità (2).

12. Nel medesimo caso in cui vi sono molti eredi, essi hanno tra loro reciprocamente quel diritto, che chiamasi di accrescimento, il quale fa che in mancanza di uno di loro, il suo diritto passi agli altri, secondo le regole di questa materia, le quali saranno spiegate a suo luogo (3).

13. Tra i coeredi di un ascendente o testamentario o *ab intestato*; ciascuno ha il diritto di obbligare i suoi coeredi, che hanno beni provenienti da questo ascendente al quale succedono, di metterli in collazione, vale a dire, di metterli nella massa dell'eredità, affinchè sieno compresi nella divisione. Questo diritto di collazione forma una materia a parte, le cui regole saranno spiegate nel loro proprio titolo (4).

14. Quando gli ascendenti, succedendo a' loro discendenti, hanno coeredi, come avviene ne' casi che saranno spiegati a suo luogo (5), se questi ascendenti avessero fatte alcune donazioni a' loro discendenti, a' quali succedono, ciò che a-

ves-

(1) V. la prefazione poco innanzi, n. 7.

(2) V. il tit. 3 di questo primo libro.

(3) V. la sez. 9 de' testamenti.

(4) V. il tit. 4 del libro 2.

(5) V. la sez. 1 del titolo 2 del libro II.

vessero donato, non entra nella divisione, ma lo riacquistano per quel diritto che chiamasi di ritorno o di reversione, che sarà spiegato a suo luogo (1).

SEZIONE VI.

Delle diverse sorte di obblighi degli eredi.

S O M M A R I O .

1. *Intermissione nell' eredità per il semplice effetto dell' adizione .*
2. *Molte specie di obblighi degli eredi .*
3. *Primo obbligo generale a tutt' i pesi dell' eredità .*
4. *Tutti gli obblighi particolari si riducono a due specie .*
5. *Diversi pesi che si possono imporre all' erede .*
6. *Pesi a' quali è tenuto l' erede, quantunque il defonto non ve l' abbia obbligato .*
7. *Due specie di obblighi del defonto che non passano all' erede .*
8. *Prima sorte di obblighi che non passano all' erede .*
9. *Seconda sorte di obblighi che non passano all' erede .*

L'

(1) V. la sezione 3 di questo medesimo titolo 2 del 2. libro .

1. **L'**erede *ab intestato*, o testamentario, il quale ha accettata questa qualità, o ha fatto qualche atto che lo rende erede, come si spiegherà nella sezione I del titolo III, contrae, pel semplice effetto dell' adizione, un obbligo generale per tutte le conseguenze che seco porta la qualità di erede, e per tutt' i pesi dell' eredità; poichè l'atto con cui diviene erede, è come un contratto fra esso e quelli verso i quali questa qualità potrà obbligarlo, o per mezzo di questo contratto riceve i beni colla condizione di adempire a' pesi (a).

„ (a) Is qui miscuit se (hereditati) contrahere videtur, l. 4 ff. quib. ex caus. in poss. cat. l. 3 in f. cod. l. 5 §. 2 ff. de oblig. & act. §. 5 inst. de oblig. quae quas. et contr. nasc. V. l'articolo 1 della sezione 8

2. Gli obblighi degli eredi sono di molte specie, del pari che i pesi dell' eredità. Per ben comprendere la natura di ciascuno, e l'ordine di tutti, convien farne le seguenti distinzioni (1).

3. In primo luogo l'erede contrae un obbligo generale ed indefinito in favore di tutte le persone che possono avere qualche diritto sull' eredità, quantunque ignori quali sieno tutte queste persone, e quali i loro diritti, e quantunque i beni dell' eredità non bastino; purchè non usi la cautela di cui si è parlato nell' articolo V della sezione V (2).

4.

(1) V. gli articoli seguenti.

(2) Questa è una conseguenza dell' articolo primo.

Hereditas quin obliget nos æri alieno, etiam si non sit solvendo, plusquam manifestum est, l. 8 ff. de acquir. vel omit. hered.

4. Tutti gli obblighi particolari, che possono essere compresi in quest' obbligazione generale ed indefinita, distinguonsi in due specie, che li comprendono tutti senza eccezione. La prima è di quelli che possono essergli imposti dal defonto; la seconda di tutti quelli che sono indipendenti dalla volontà del defonto medesimo. I legati sono della prima di queste due specie; i debiti del defonto appartengono alla seconda (1).

5. I pesi che si possono imporre ad un erede, sono di due specie, come legati e donazioni a causa di morte, di cui tratterassi nel IV libro, sostituzioni e fedecommissi, che fanno la materia del V libro; e qualunque altra disposizione che il defonto ha potuto fare, e che impone all' erede qualche obbligo, come ciò che può riguardare le sue restituzioni, le spese de funerali, se vi ha provveduto ed altre simili (2).

6. I pesi a' quali è tenuto l' erede, sebbene il defonto non gli abbia prescritti, sono parimente di molte sorte; come i debiti del defonto medesimo tanto diretti, quanto indiretti, cioè se questi si fosse obbligato per un altro; gli annui canoni de' fondi dell' eredità, i debiti ed altri pesi delle successioni che il defonto avesse ereditato; la riparazione de' danni ch' egli avesse cagionato con qualche delitto o per altre vie, le spese de' funerali, ed ogni altro peso che riguarda la persona,
o i

Continuazione della materia di sopra.

(1) Non vi può essere alcun obbligo che non sia dell'una o dell' altra di queste due specie.

(2) V. i libri 4 e 5, e la sez. II di questo tit.

o i beni del defonto medesimo, sebbene non vi abbia obbligato il suo erede con alcuna disposizione (1).

7. Siccome non bisogna indistintamente comprendere tra i beni di una eredità tutto ciò, che ha potuto appartenere al defonto, cui l'erede succede, come si è detto nell'articolo V della sezione I; così neppure conviene indistintamente comprendere tra gli obblighi dell'erede tutti quelli che il defonto avesse potuto contrarre. Imperocchè vi sono due specie di obblighi che finiscono colla persona, e che non passano a' suoi eredi, come si vedrà ne' due articoli seguenti.

8. La prima sorte degli obblighi che non passano agli eredi, comprende certe cariche a cui l'ordine pubblico richiede, che sieno obbligate alcune persone indipendentemente anche dalla loro volontà. Perciò l'obbligo di coloro che son chiamati alle cariche di scabini, di consoli, di esattori delle rendite pubbliche e ad altre che chiamansi municipali, o all'amministrazione di un tutore; o di un curatore; le commissioni che si ordinano per degl'impegni necessarj nell'ordine giudiziario, come sequestri di beni litigiosi ed altre simili, sono tanti obblighi, il cui esercizio finisce colla morte delle persone ch'erano state elette per queste tali cariche (2). Imperocchè tutti questi officj sono di tal natura che l'erede po-

(1) Questi pesi si capiscono da loro stessi, e quel che può richiedere qualche dilucidazione, questa si farà a suo luogo. V. l'art. 16 della sez. 1, e la sez. 10 di questo titolo.

(2) V. l'artic. 5 della sez. 6 de' tutori. V. il tit. de' sindaci, direttori ec.

potrebbe esserne incapace, o aver qualche privilegio per esentarsene. Ma sebbene queste cariche non passino agli eredi, e finiscano colla morte di coloro che le sostenevano, tuttavolta i loro eredi saranno tenuti alle conseguenze che possono riguardargli, secondo le regole in altro luogo spiegate (1).

9. La seconda sorte di obblighi che non passano agli eredi, comprende alcuni di quelli che non si possono contrarre, se non volontariamente e di accordo, allorchè gl'interessati si scelgono reciprocamente l'un l'altro, per considerazioni che si limitano alle loro persone. Perciò chi costituisce procuratori, che incarica di tutti i suoi affari in generale, o di alcuni in particolare, e coloro che accettano le procure, si addossano un obbligo volontario e reciproco per la fiducia che ha l'uno nell'altro (2). Così quelli che contraggono società o universale di tutt'i beni, o particolare per qualche commercio, formano tra loro un legame volontario, avendo in mira i vantaggi che possono ritrarre l'uno dall'altro, per l'industria, per la fedeltà e per le altre qualità che ognuno di loro considera nell'altro (3). Così quelli che avendo tra loro controversie, convengono per via di compromesso di farle giudicare dagli arbitri, possono prendere questo espediente per considerazioni particolari di con-

ve-

(1) V. gli artic. 5. 6. e 7 e 8 della sez. 4 de' tutori.

(2) V. l'artic. 6 della sez. 4 delle procure.

(3) V. l'artic. 14 della sez. 5 della società.

venienza, o per altre considerazioni che possono reciprocamente avere (1), In tutti questi casi, gli obblighi dell'uno verso l'altro si fondano sopra motivi meramente personali; e per questa ragione è giusto che i loro impegni finiscano colla loro morte. Ma i loro eredi, a similitudine degli eredi de' tutori, son tenuti alle conseguenze che possono riguardarli, secondo le regole che a suo luogo sono state spiegate (2).

S E Z I O N E VII.

*Degli obblighi che si possono imporre ad un erede,
e con quali disposizioni.*

S O M M A R I O .

1. *Pesi che si possono imporre ad un erede.*
2. *Con quali disposizioni si possono imporre questi pesi.*
3. *Quali debbono essere queste disposizioni.*
4. *Prima regola: che le persone, le quali dispongono, ne sieno capaci.*
5. *Seconda regola: che le persone le quali debbono profittarne, non ne sieno incapaci.*
6. *Terza regola: che le disposizioni sieno fatte nelle debite forme.*

7. *Quar-*

(1) V. l'artic. 15 della sez. 1 de' compromessi.

(2) V. la sez. 6 della società, gli art. 6, 7 e 8 della sez. 4 delle procure, e l'artic. 15 della sez. 1 de' compromessi.

7. Quarta regola: che le disposizioni non eccedano i limiti prefissi dalle leggi.
8. Differenza tra quel ch'è difettoso per la quarta regola, e quel che lo è per le altre.
9. A suo luogo sarà spiegato ciò che particolarmente riguarda queste quattro regole.
10. Come si eseguiscono queste disposizioni.

I. **A**d un erede, tanto testamentario, quanto ab intestato, si possono imporre tutti que' pesi, di cui si è parlato nell'articolo V della sezione precedente, e in generale ogni sorte di pesi distintamente; purchè sieno possibili, onesti e leciti; poichè una cosa impossibile, o che ripugna ai buoni costumi, all'onestà o a qualche legge, non impone alcun obbligo (a).

(a) D'sponat unusquisque super suis ut dignum est, & sit lex ejus voluntas. Nov. 22 c. 2.
 „ Publice expedit suprema hominum judicia exitum habere, l. 5 ff. test. quemad. aper. Impossib. lium nulla obligatio est, l. 185 ff. de reg. jur.

2. Tutt'i pesi in generale, che si possono imporre agli eredi, si regolano con due sorte di disposizioni. L'una di quelle che chiamansi disposizioni a causa di morte, le quali sono irrevocabili, ed hanno il loro effetto colla morte di colui che ha disposto; come i testamenti, i codicilli, e le donazioni a causa di morte; il che comprende i fedecommissi, le sostituzioni, e tutto ciò che si può ordinare con queste sorte di disposizioni. L'altra poi di quelle che sono irrevocabili, come le donazioni tra vivi, ed altri atti della medesima natura, i quali possono contenere qual-

qualche obbligo che s'impone agli eredi. Così per esempio, colui che fa una donazione tra vivi, di una casa o di altro fondo, può nel medesimo contratto imporre al suo erede il peso di soffrire dopo la sua morte una servitù in questo fondo della sua eredità, non essendosi egli voluto sottoporre a questa servitù mentre viveva. Così può farsi un atto di fondazione, da cominciarsi ad eseguire dopo la morte del fondatore, sebbene l'atto sia irrevocabile (1).

3. Perchè l'erede sia obbligato di adempiere ai pesi che gli vuol imporre colui, al quale succede, bisogna che le disposizioni, le quali regolano questi pesi, sieno tali da poter avere il loro effetto; ed affinchè lo abbiano, convien che si osservino le seguenti regole, perchè queste tali disposizioni, son come tante leggi per l'erede (2).

4. La prima regola per la validità delle disposizioni, le quali contengono i pesi che s'impongono ad un erede, si è che le disposizioni sieno fatte da persone che ne hanno il dritto, e la cui libertà di esporre non abbia verun ostacolo, come sarebbe una di quelle incapacità che sono state spiegate nella sezione II, o le altre che saranno spiegate a suo luogo (3).

5. Si può mettere per seconda regola, che le disposizioni, le quali impongono qualche peso ad un

(1) Questa è una conseguenza dell'artic. precedente.

(2) V. gli artic. seguenti.

(3) V. la sez. 2 de' testamenti.

un erede in favore di qualche persona, come un legato, un fedecompresso o altri simili, debbono esser fatte in favore di persone capaci di ricevere queste sorte di beni (1).

6. La terza regola si è, che queste disposizioni sieno fatte nelle forme prescritte dalle leggi. Così per le disposizioni a causa di morte, bisogna osservare il numero de' testimonj, e le altre formalità che a suo luogo si spiegheranno (2). Così le disposizioni tra vivi bisogna che sieno tali, quali son dalle leggi ordinate; come quando si tratta di una donazione tra vivi, fa d'uopo che sia dal donatario accettata, e che sia insinuata (3).

7. La quarta regola si è, che i pesi imposti da tali disposizioni non eccedano i limiti che le leggi han prefissi alla libertà di disporre, per conservare agli eredi tanto testamentarj, quanto *ab intestato*, i beni che loro danno. Perciò il testatore non può con alcun peso diminuire la legittima de' suoi figli o de' suoi ascendenti. Così nelle provincie che si regolano col diritto scritto, il testatore non può fare legati, che superino la quarta parte de' beni che può lasciare, e l'erede può domandare la riduzione de' legati, in guisa che gli rimanga almeno la quarta parte dell'eredità. I fedecompressi ancora hanno i loro

(1) Non si può donare a quelli che le leggi rendono incapaci di ricevere. V. la sez. 2 de' testamenti.

(2) V. la sez. 3 de' testamenti, e la sez. 1 de' codicilli.

(3) V. l'art. 18 e l'art. 41 della sez. 1 delle donazioni.

loro limiti (1); e nelle consuetudini si deve far legati, secondo ch'esse permettono.

8. Fra le disposizioni che si trovano difettose per una delle tre prime regole qui spiegate, e quelle che si trovano contrarie alla quarta, vi è questa differenza, che quest'ultime non son nulle, quando passano i limiti della libertà di disporre, ma se ne fa la riduzione secondo questi limiti. Quelle poi fatte contro una delle tre altre regole, vale a dire, o da persone che non possono disporre, o in favore di persone che sono incapaci di ricevere, o fatte senza qualche formalità, il cui difetto basti per annullarle, non producono alcun effetto, e non obbligano a nulla (2).

9. Tutte queste cause che possono annullare i testamenti e le altre disposizioni, o impedire che non abbiano il loro pieno effetto, saranno spiegate ne' luoghi rispettivi (3). Qui basta di aver dato in ristretto un'idea de' principj generali, e di osservarne l'ordine.

10. Quando il peso imposto all'erede, tanto se si tratti di un legato, quanto di qualunque altro peso deve essere eseguito in tutto o almeno in parte, l'erede ha l'obbligo di adempirlo nella maniera prescritta nel testamento. I dubbj, che

(1) V. il tit. della legittima, quello della falcidia, e quello della trebellianica.

(2) Questo risulta da quattro artic. precedenti.

(3) V. i luoghi citati sugli articoli 4, 5, 6 e 7.

che possono nascervi, saranno risolti colle regole da riferirsi a suo luogo (1).

S E Z I O N E V I I I .

Degli obblighi annessi alla qualità di erede, sebbene la persona cui si succede, non ne imponga alcuno.

S O M M A R I O .

1. L'erede è tenuto a' pesi dell'eredità, quand' anche fossero stati ignorati dal defonto.
2. De' pesi delle successioni ricadute a quello cui si succede.
3. Delle sostituzioni o fedecommissi, di cui il defonto era gravato.
4. Di tutti gli altri pesi, azioni e pretensioni sull'eredità.
5. De' delitti del defonto.
6. De' debiti che debbono esser pagati solo dopo la sua morte.
7. Delle spese del funerale.

1. **O**gni erede, tanto testamentario, quanto ab intestato, che accetta una successione, si obbliga con ciò indistintamente a tutt' i pesi, anche a quelli che sono stati ignorati da colui, al quale succede; ed acquistando tutt' i beni e tutt' i diritti dell'eredità, ed anche quelli che non acquistansi se non dopo la morte di colui al quale succede,

(1) V. la sez. 6, 7 e 8 de' testamenti, e la sez. 11 del medesimo titolo.

e perciò tenuto ancora a' pesi sopraggiunti dopo la morte (1).

2. Se nella successione che passa ad un erede trovansi altre successioni, ereditate da colui al quale succede o da altri suoi autori, tutt' i pesi che possono essere in queste diverse successioni si confondono e si riuniscono nella persona di quest' erede, e gli divengono proprj (2).

3. Se in una successione vi sieno beni soggetti ad un fedecommesso o ad una sostituzione, di cui fosse stato gravato il defonto o i suoi autori, sarà l' erede tenuto a restituire questi beni alle persone chiamate, quando si darà il caso (3).

4. L' erede è altresì tenuto in generale ed indistintamente a tutt' i debiti, ed a qualunque altra sorte di pesi, ed alle azioni e pretensioni che da' creditori o da altre persone si possono avere contro il defonto o contro i beni ereditarj (a).

„ (a) Heredes onera hereditaria agnoscere . . . placuit,
„ l. 2 C. de her. act. V. la sezione seguente.

5. Fra i pesi, a' quali l' erede è tenuto, quantunque il defonto non gli abbia prescritti, conviene comprendere le restituzioni, e le reintegrazioni, che questi potesse dovere per qualche colpa o per qualche delitto (4). Questo formerà la materia della sezione X.

6. Possono ancora mettersi in questo numero i debiti, de' quali non poteva domandarsi il pagamento.

(1) V. l' art. 2 della sez. 5, e l' artico. 1 della sez. 6, e l' art. 2 della sez. seguente.

(2) V. l' art. 15. della sez. 1.

(3) V. i titoli delle sostituzioni nel V. libro.

(4) V. questa sez. 10.

mento al defonto mentre egli viveva; come se si fosse obbligato per una somma che non dovesse esser pagata se non dopo la sua morte, e se il suo fidejussore, avendo pagato dopo la sua morte, domandasse all'erede il pagamento che non ha potuto chiedere al defonto (a).

„ (a) *Hereditarium æs alienum intelligitur etiam id, de quo cum defuncto agi non poterit: ve ut: quod is cum moreretur daturum se promississet, l. 7 ff. de reb. auct. jud. possid.* Idem, quod is qui pro defuncto fidejussit, post mortem ejus solvit. *D. l. in f.*

7. L'erede finalmente è tenuto a le spese de' funerali della persona alla quale succede (1). Ciò formerà la materia della sezione XI.

Tavola de' diritti e de' pesi degli eredi.

Bisogna quì aggiungere per una specie di conclusione, o di epilogo delle quattro sezioni precedenti, che siccome nella preparazione della sezione VI, si è procurato di dar un'idea generale de' diritti degli eredi, e de' loro obblighi, come in un piano, in cui si possono vedere tutti e con ordine, senza unirvi il dettaglio delle regole di queste diverse materie, che debbono essere spiegate in diversi luoghi; così adesso è necessario di dar quì in compendio una tavola del piano di questi diritti e di tali obblighi, e di osservarvi i luoghi, dove sono trattate le loro regole particolari.

Potrebbe sembrare che si fosse dovuto mettere
que-

(1) V. la sezione II.

questa tavola nel principio della sezione V, in conseguenza dell'osservazione che quì è stata fatta. Ma si è stimato, che bisognava prima spiegare questi dritti e questi obblighi, per evitare la confusione e l'oscurità; è che molto più facilmente si capirebbe questa tavola in questo luogo, cioè dopo aver letto queste quattro sezioni, che prima di questa lettura.

Diritti degli eredi, e luoghi dove se ne tratta:

1. Il diritto di ereditare la successione o di rinunziarvi, il che contiene il diritto di deliberare. *V. la sez. 1 del titolo 2 di questo primo libro, e 'l titolo 3 di questo medesimo libro.*

2. Il diritto di accettare l'eredità col beneficio dell'inventario. *V. il titolo 3 di questo medesimo libro.*

3. Il diritto della legittima per gli eredi a' quali è dovuta. *V. il titolo 3 del terzo libro.*

4. Il diritto di far ridurre i legati, i fedecomessi, e le sostituzioni a' termini legali. *V. il tit. 3 del 4 libro, e 'l tit. 4 del libro 5.*

5. Il diritto di vendere o di donare ad altri l'eredità, o di disporre in altra maniera. *V. l'art. 7 della sez. 13 di questo titolo, l'art. 2 della sez. 4 del contratto di vendita, e gli articoli 24 e 25 della sez. 10 del medesimo titolo.*

6. Il diritto di trasmettere a'suoi eredi l'eredità. *V. la sez. 10 de' testamenti.*

7. Il diritto de' coeredi di venire tra loro a divisione. *V. il tit. 4 di questo primo libro.*

8. Il diritto di accrescimento tra' coeredi. *V. la sez. 9 de' testamenti.*

9. Il diritto di collazione tra'coeredi. *V. il tit. 4 del secondo libro.*

10. Il diritto reversivo a quelli che debbono averlo. *V. la sez. 3 del tit. 2 del 2 libro.*

Pesi imposti all'erede dalla volontà di colui al quale succede, e luoghi in cui se ne tratta.

1. Il peso di adempire a' legati. *V. il tit. 2 del quarto libro.*

2. Il diritto di restituire i fedecommissi. *V. questo medesimo tit. 2 del lib. 4, e'l tit. 3 del lib. 5.*

3. Il peso di eseguire tutte le altre disposizioni di colui, al quale l'erede succede. *V. la sez. II de' testamenti, il tit. de' legati, e quello delle sostituzioni dirette e delle fedecommissarie.*

Pesi dell'erede indipendenti dalla volontà di colui al quale succede, e luoghi ove se ne tratta.

1. Il peso di adempire a tutt'i debiti della successione, ed a tutto ciò che può esser dovuto dall'erede. *V. la sez. seguente.*

2. Il peso di adempire a'danni ed interessi cagionati da una colpa o da un delitto di colui, al quale l'erede succede. *V. la sez. 10 di questo titolo.*

3. Il peso di soddisfare alle spese de' funerali. *V. la sez. II di questo titolo.*

SEZIONE IX.

Come gli eredi sieno tenuti a' debiti, e ad ogni altro peso dell'eredità.

Ancorchè tutti gli articoli di questa sezione non esprimano altri pesi in particolare che i debiti,
Domat Tomo VI. T

biti, tuttavia le regole che vi si spiegano, debbono applicarsi alle altre sorte di pesi, come i legati di varie specie di cose, e le spese de' funerali; poichè non ve n'è alcuno che non possa convertirsi in debito da valutarsi in danaro, qualora gli eredi manchino di adempirvi (1). Quindi le regole di questa sezione son comuni a tutte le specie di pesi ereditarj, secondo che può farsene l'applicazione.

S O M M A R I O

1. *Diverse specie di pesi.*
2. *L'erede è tenuto a' debiti superiori all'asse ereditario.*
3. *Tre sorte di debiti: i personali puri, gl'ipotecarj ed i privilegiati.*
4. *Definizione di queste tre sorte di debiti.*
5. *Prelazione de'creditori del defonto a quelli dell'erede, su i beni dell'eredità.*
6. *Prelazione de' creditori dell'erede a quelli del defonto su i beni dell'erede.*
7. *Concorso tra'creditori che non hanno nè ipoteca, nè privilegio.*
8. *Concorso tra i creditori del defonto su i beni dell'erede.*
9. *Separazione de'beni ereditarj da quelli dell'erede.*
10. *Gli eredi sono tenuti personalmente per le loro porzioni, ed ipotecariamente per il tutto.*

II.

(1) Ubi quid fieri stipuletur, si non fuerit factum, pecuniam dari oportere, l. 72 ff. de verb. obl. V. l'artic. 1 della sezione 8 de' legati.

11. Il debito ipotecario o privilegiato, si divide riguardo agli eredi.
12. Come si dividono tutt' i debiti fra' coeredi.
13. I debiti dividonsi tra i coeredi, anche contro il fisco.
14. L' insolubilità di un erede non impedisce questa divisione.
15. I debiti dividonsi secondo le porzioni ereditarie.

1. Sotto queste parole di debiti e pesi dell' eredità, a cui l' erede può esser tenuto, bisogna comprendere non solo tutto ciò che il defonto può dovere *nomine proprio*, e tutto ciò che avesse imposto al suo erede, ma in generale tutti i diritti possibili annessi all' eredità (1).

2. L' erede puro e semplice, vale a dire, che non si serve del beneficio dell' inventario, di cui si è parlato nell' articolo V della sez. V, è senza distinzione ed indefinitamente tenuto a tutt' i debiti del defonto, e ad ogni altro peso dell' eredità, a qualunque somma possano ascendere, e sebbene eccedano di molto il valore de' beni; poichè esso era il padrone di non accettare la successione, o di servirsi del beneficio dell' inventario; ed essendosi renduto erede senza questa cautela, si è irrevocabilmente obbligato a tutt' i pesi di qualsivoglia specie (a).

„ (a) *Hereditas quin obliget nos æri alieno, etiam si non sit solvendo plus quam manifestum est, l. 8 ff. de acquit. vel omit. hered.*

3.

(1) Tutti questi diversi pesi si soddisfano dagli eredi, secondo le regole che saranno spiegate in questa sezione.

3. Gli obblighi degli eredi per i debiti ereditarij sono diversi, secondo tre diverse specie di debiti. La prima di quelli che chiamansi puri personali: la seconda de' debiti ipotecari: la terza di quelli che sono privilegiati. Convien distinguere queste tre diverse sorte di debiti, per distinguere altresì i diritti de' creditori contro l'erede, ed i diversi obblighi dell'erede in favore de' creditori (1).

4. Chiamansi debiti puri personali quelli che consistono soltanto in una semplice promessa, o in altro titolo o sicurezza, che non obbliga se non la persona del debitore (a), senza ipoteca e senza privilegio sopra i beni. Gl'ipotecarij sono i debiti, per i quali il creditore ha l'ipoteca (2). I debiti privilegiati sono quelli che hanno alcuno di que privilegi, spiegati nella sezione 5 de' pegni e delle ipoteche.

„ (a) *Adiones in personam, per quas intendit adversarium ei dare, aut facere oportere, & aliis quibusdam modis, §. 1. inst. de ad. l. 25 ff. de oblig. & ad.*

5. I creditori del defonto per i debiti puramente personali, come sono quelli che chiamansi chirografarj, cioè che non hanno se non semplici promesse e generalmente tutti quelli che non hanno ipoteca su i beni del defonto loro debitore, sono sempre preferiti su questi beni a' creditori del suo erede, anche ipotecarij; poichè quantunque i beni del defonto sieno ipotecati a' creditori dell'erede, qualora egli avesse loro ipotecato i suoi beni futuri, nondimeno i beni di questa eredità fo-

(1) V. gli artic. seguenti.

(2) V. l'artic. 2 della sezione 1 de' pegni e dell'ipoteche.

sono preventivamente ipotecati per i debiti del defonto, e non son passati all'erede se non con la condizione di soddisfarli. Con più ragione son preferiti i creditori del defonto, che avessero un'ipoteca o un privilegio sopra questi medesimi beni (a).

„ (a) Quoties heredis bona solvendo non sunt, non solum creditores testatoris, sed etiam eos quibus legatum fuerit, impetrare bonorum possessionem æquum est, l. 6 ff. de separat. V. l'articolo 9.

6. I creditori del defonto anche ipotecarij, non hanno ipoteca sopra i beni proprj dell'erede, fino che questi non obbliga loro i suoi beni, o che essi non ottengano contro di lui una condanna giudiziale. Ma tale ipoteca che potranno avere su i beni di quest'erede, non avrà luogo se non dopo quella de' suoi creditori, a' quali avesse prima obbligato i suoi beni; poichè il defonto loro debitore non aveva loro ipotecato, nè potuto ipotecare i beni del suo erede (b).

„ (b) Paulus respondit: generalem conventionem sufficere ad obligationem pignorum, sed ea quæ ex bonis defuncti non fuerint, sed postea ab herede ejus ex alia causa acquisita sunt, vindicari non posse a creditore testatoris, l. 29 de pign. & hypoth.

„ Hypotecam esse non ipsius heredis . . . rerum, sed tantummodo earum quæ a testatore ad (heredem) pervenerint, l. 1 C. comm. de legat.

7. Quando vi sono molti creditori del defonto, che non hanno nè ipoteca, nè privilegio, vengono in concorso fra di loro, tanto su i beni dell'erede, quanto su quelli del defonto; e se i beni non bastano per soddisfare tutt' i debiti, ogni creditore ne riceve a proporzione del suo credito (c).

„ (c) Tributio fit pro rata ejus, quod cuique debeat

„ l. 3 §. ult. ff. de tribut. act. V. la sez. 2 della cessione
 „ de' beni.

8. Se vi sono creditori ipotecarj del defonto, sono pagati su i beni del loro debitore, secondo l'ordine delle loro ipoteche. Su i beni poi dell'erede, son pagati in concorso fra essi e gli altri creditori del defonto, i quali non hanno ipoteca; poichè tutti hanno i loro diritti contro l'erede dal medesimo tempo, e dal giorno dell' adizione dell' eredità. Ma i creditori del defonto, ipotecarj o altri, che sieno stati i primi ad acquistare l'ipoteca su i beni dell'erede, o di comune accordo, o in virtù di una condanna giudiziale, son preferiti agli altri su i beni di questo erede (a).

„ (a) Cum de pigore utraque pars contendit, præva-
 „ let jure qui prævenit tempore, l. 2 in f. o l. 4 C. qui
 „ prior. l. 11 ff. eod. (1)

9. In tutt' i casi, in cui v'è concorso tra' creditori del defonto e quelli dell'erede, tutt' i creditori del defonto son preferiti ne' suoi beni a tutt' i creditori del suo erede; e per esercitare i loro diritti, possono far separare i beni dell' eredità da quelli dell' erede (b).

„ (a) Est jurisdictionis tenor promptissimus, indemai-
 „ tatisque remedium edicto prætoris creditoribus heredi-
 „ tarius demonstratum, ut quoties separationem bonorum
 „ postulant, causa cognita, impetrent, l. 2 C. de bon.
 „ autb. jud. possid. (2)

10.

(1) V. i due articoli precedenti.

In questo articolo non bisogna confondere il diritto de' creditori del defonto contro l'erede, colla loro ipoteca su i beni dell'erede. Poichè tutt' i creditori del defonto, ipotecarj o altri, acquistano il diritto contro l'erede nel tempo stesso dell' adizione dell' eredità, come si è detto nell' articolo: ma niuno ha l'ipoteca su i beni dell' erede, se non quando si obbliga, o è condannato.

(2) V. il titolo della separazione dei beni del defonto ec.

10. Quando vi son due o più eredi, i creditori del defonto debbono separare le loro istanze contro ciascuno di essi, secondo le loro porzioni dell'eredità, senza che possano convenire in giudizio gli uni per le porzioni degli altri, nè domandare il tutto ad un solo. Ma per i debiti che hanno l'ipoteca, o un privilegio, i creditori possono farsi pagare su i beni che vi sono soggetti, quantunque un solo erede gli abbia nella sua porzione. Quindi dicesi comunemente, *che gli eredi son tenuti a' debiti della successione, ciascuno personalmente per la sua porzione, ed ipotecariamente per il tutto* (a). Perciò i creditori conservano tutt'i loro diritti sull'eredità, poichè esercitano la loro ipoteca ed il loro privilegio sopra i beni che vi sono soggetti; e fanno uso del loro diritto sopra tutti gli altri beni, potendo agire contro ogni erede, secondo la propria tangente.

„ (a) Pro hereditariis partibus heredes onera hereditaria agnoscere etiam in fisci rationibus placuit, nisi intercedat pignus vel hypoteca: tunc enim possessor obligatæ rei conveniendus est, l. 2 C. de her. ad.
 „ Legatorum petitio adversus heredes pro partibus hereditariis competit. Nec pro his qui solvendo non sunt, onerari cohæredes oportet, l. 33 ff. de leg. 2 (1)

11. Sebbene il debito ipotecario o privilegiato non si divida riguardo al creditore, e possa questi

I creditori dell'erede hanno per parte loro la medesima pretazione ne' di lui beni, e possono domandare questa separazione, come si è detto nella preparazione di questo medesimo titolo della separazione de' beni.

(1) V. l'artic. 12 e l'artic. 15 di questa sezione e l'artic. 16 della sez. I de' pegni e delle ipoteche.

sti domandarlo tutto all'erede che possiede i beni che vi sono soggetti, nondimeno si divide tra gli eredi: e colui che, possedendo il fondo soggetto all'ipoteca o al privilegio, avrà pagato tutto il debito, o sarà molestato in giudizio per il pagamento, ne sarà garantito da'suoi coeredi, come si dirà nell'articolo seguente (1).

12. Tutt' i debiti o puri personali o ipotecarij o privilegiati si dividono tra gli eredi, di maniera che ognuno debba avervi parte a proporzione di quella che prende nell'eredità; purchè uno degli eredi non fosse stato incaricato dal defonto di soddisfare il tutto, o di pagarne più di quel che dovrebbe secondo la sua porzione. Perciò l'erede chiamato in giudizio, perchè paghi più di quel che deve riguardo ad un debito puro personale, non può esser condannato in favore del creditore, se non per la sua porzione; poichè per parte degli eredi, non sarebbe giusto che l'uno fosse tenuto a pagare la porzione dell'altro; per parte poi del creditore, questi ha la libertà di far apporre il sequestro a tutt' i beni, prima che alcun erede ne prenda la sua parte; e se non lo fa, è giusto che la sicurezza che poteva avere sopra tutt' i beni del defonto per tutto il suo debito, segua questi medesimi beni, e si divida al pari di essi. Ma riguardo a' debiti ipotecarij o privilegiati, essendo giusto che il creditore conservi la sua ipoteca o il suo privileg-

(1) Questo deriva dall'articolo precedente. Vedi gli articoli seguenti, e l'articolo 16 della sezione 1 de' pegni e delle ipoteche.

legio, può o andar dietro ai fondi che vi sono soggetti, o senza derogare a questo diritto, agire contra ogni erede per la sua porzione. E se l'erede possessore del fondo soggetto all'ipoteca o al privilegio, è chiamato in giudizio per tutto il debito, avrà l'azione contro i suoi coeredi, de' quali ognuno lo compenserà per la sua porzione (a).

„ (a) *Actio quidem personalis inter heredes pro singulis portionibus quaesitis conditur: pignoris autem jure multis obligatis rebus, quas diversi possident, cum ejus vindicatio non personam obliget, sed rem sequatur, qui possident tenentes non pro modo singularum rerum substantiae conveniuntur, sed in solidum, ut vel totum debitum reddant, vel eo quod detinent cedant. l. 2 C. si unus ex plur. her. cred. V. l'artic. 15.*

13. La libertà che hanno gli eredi di far dividere fra loro i debiti puri personali, ha il suo effetto riguardo ad ogni sorte di creditori indistintamente, ed anche contro il fisco (b).

„ (b) *Pro hereditariis partibus heredes onera hereditaria agnoscere etiam in fisci rationibus Placuit, l. 2 C. de hered. act.*

14. Questa medesima libertà di dividere i debiti puri personali tra' coeredi, non lascia di avere il suo effetto nel caso, in cui uno di essi fosse insolubile; poichè il creditore deve incolpar se stesso, se non ha prese le sue sicurezze sopra tutti i beni dell'eredità, prima della divisione fra gli eredi (c).

„ (c) *Nec pro his qui solvendo non sunt, onerari coheredes oportet, l. 33 ff. de leg. 2*

15. Dividendosi i debiti fra i coeredi, secondo le loro porzioni nell'eredità, su questo piede ciascuno di essi ne paga la sua parte. E sebbene quando trattasi di molti eredi, possa darsi il

il caso, che oltre le loro porzioni ereditarie eguali o ineguali, uno abbia qualche legato o altro vantaggio più degli altri, tuttavolta non saranno essi incaricati de' debiti se non a proporzione delle loro parti nell'eredità (a).

„ (a) Neque æquam, neque utilitatem rem desideras, ut
 „ æs alienum patris tui, non pro portionibus hereditariis
 „ exolvatis tu & frater coheres tuus, sed pro æstimatione
 „ rerum prælegatarum: cum sit explorati juris hereditariis
 „ onera ad scriptos heredes, pro portionibus hereditariis,
 „ non pro modo emolumenti pertinere, l. 1 C. si
 „ certum pet. V. l' artic. 12.

SEZIONE X.

Degli obblighi dell'erede prodotti dalle colpe o da' delitti di colui, al quale succede.

Sebbene le consuetudini di Francia non si uniformino al diritto romano nelle principali regole dell'obbligo degli eredi per le colpe e per i delitti di coloro, cui succedono, tuttavolta non si è dovuta sopprimere questa materia, che forma una parte essenziale di quella delle successioni, e le cui regole sono di un uso necessario e frequentissimo.

Per ben intendere la differenza fra la nostra giurisprudenza e quella del diritto romano su tal materia, e quali sieno le regole che noi osserviamo, e quelle che rigettiamo, fa di mestieri considerare i principj seguenti.

Dalle leggi del digesto, e da quelle del codice che riguardano questo punto, e che trovansi sparse in varj luoghi, risulta, che in quanto alle condanne contro gli eredi di coloro che erano
 rei

rei di colpe e di delitti, si faceva una prima distinzione generale fra i delitti che chiamavansi privati, in cui ciascuno poteva agire per il suo interesse particolare, come il furto, le ingiurie ed altri, e fra i delitti, di cui qualunque persona, ancorchè non vi avesse interesse, poteva proporre l'accusa, come il delitto di lesa maestà, il parricidio, il sacrilegio ed altri (1).

In quanto a' delitti privati, si distinguevano in essi il risarcimento, che noi chiamiamo interesse civile della persona che aveva sofferto il danno, e le pene pecuniarie che meritava il reo, oltre il risarcimento. Così, per esempio, nel furto, quando il derubato non procedeva con un'accusa straordinaria, come avrebbe potuto fare, se avesse voluto (2), ma procedeva civilmente, vale a dire, pel suo interesse civile, e non per la punizione del delitto che riguarda la vendetta pubblica, il risarcimento consisteva nella restituzione della cosa rubata, o del suo valore con i danni e gl'interessi: ed inoltre vi era per la pena pecuniaria il quadruplo del valore della cosa rubata, se il ladro era colto sul fatto, o il doppio, se non era colto sul fatto (3). Distinguevasi parimente il caso, in cui l'istanza si faceva dopo la sua morte all'erede. Secondo queste distinzioni, quando il reo già accusato premoriva alla condanna, il suo erede non solo era condannato al risarcimento, ma eziandio alla pena pecu-

(1) §. 1 *inst. de pub. jud.*

(2) *v. l. ult. ff. de furt. l. 15 ff. de condit. caus. dat.*

(3) §. 5 & §. ult. *inst. de ob. que ex delict. nasc.*

cuniaria, secondo la qualità del delitto, come del doppio o del quadruplo per il furto; e si giudicava che il defonto essendo stato prevenuto con una istanza, la quale fosse verificata, era incorso in questa pena, e che l'erede doveva pagarla. Ma se non vi fosse stata accusa contro il defonto, e se questa fosse stata promossa soltanto contro l'erede, non era esso tenuto alla pena pecuniaria (1); e riguardo al risarcimento si faceva un'altra distinzione fra il caso, in cui l'erede del reo, contro il quale non era stata proposta alcuna accusa, avesse profittato del delitto, come se ritenesse la cosa furtiva, o per questo furto si fosse accresciuto il suo patrimonio, ed il caso in cui non rimaneva alcun profitto nell'eredità. Nel primo caso, l'erede che profittava del delitto era tenuto alla restituzione di ciò che ridondava in suo vantaggio: nel secondo, non profittando del delitto, non era tenuto a nulla (2).

In

(1) *Constitutionibus quibus ostenditur heredes poena non teneri, placuit si vivus conventus fuerat, poenae persecutionem transmissam videri, quali lite contestata cum mortuo, l. 33 ff. de obl. & act. l. 58 eod. §. 1 in f. inst. l. perpet. & temp. act. l. 164 ff. de reg. jur. l. 139 eod. de 87 eod.*

Poichè l'erede di colui, al quale era stata fatta la domanda era tenuto alla pena pecuniaria, con più ragione era tenuto al risarcimento.

(2) *Sicuti poena ex delicto defuncti heres teneri non debet, ita nec lucrum facere, si quid ex ea re ad eum pervenisset, l. 38 ff. de reg. jur.*

In heredem eatenus daturum se actionem (de dolo) proconsul pollicetur, quatenus ad eum pervenerit. Id est, quatenus ex ea re locupletior ad eum hereditas venerit, l. 26 ff. de dolo.

Toties in heredem damus de eo quod ad eum pervenit, quo-

In quanto a' delitti pubblici, essendovi due sorte di pene, quelle cioè che riguardavano la persona, come sono le pene affittive, la privazione dell'offizio ec., e le pene pecuniarie, come le multe e le confische (1), e queste soltanto potendo passare agli eredi, vi era perciò tal differenza fra le pene pecuniarie de' delitti privati, e quelle de' delitti pubblici, cioè, che in quanto agli eredi, vi erano tenuti se la istanza era stata fatta al reo medesimo, quantunque fosse morto prima della condanna, perchè la sua morte non estingueva l'azione per il delitto: ma in quanto alle pene pecuniarie de' delitti pubblici, non vi soggiacevano gli eredi, se non quando vi era stata la condanna contro il defonto. E' sebbene vi fosse stata l'accusa, nondimeno se l'accusato moriva prima della condanna, estinguendosi il delitto colla sua morte, ne svanivano le conseguenze (2). Solamente eranvi due classi di delitti ec-

quoties ex dolo defuncti convenitur, non quoties ex suo,
l. 44 ff. de reg. jur.

Post litis contestationem, eo qui vim fecit, vel confusionem intulit, vel aliquibus deliquit, defuncto, successores ejus in solidum, alioquin in quantum ad eos pervenit conveniri, juris absolutissimi est, ne alieno scelere dentur, *l. un. C. ex delict. def. in quant. heredi conven. l. 4 in f. ff. de incend. ruin. nauf. l. 2 §. ult. ff. v. bon. rapt.*

(1) Pœnæ bonorum ademptionis, *l. 20 ff. de accus.* Pœnæ pecuniariæ, *l. 1 in f. ff. de penis.*

(2) Ex iudiciorum publicorum admissis, non alias transeunt adversus heredes pœnæ bonorum ademptionis, quam si lis contestata & condemnatio fuerit secuta, excepto repetundarum, & majestatis iudicio quæ etiam mortuis reis, cum quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, ut bona eorum fisco vindicentur. Adeo ut divi Severus & Antoninus rescripserint: "ex quo quis aliquod ex his cau-

certuati, ne' quali si continuava a procedere fino alla condanna, anche dopo la morte del reo. Nella prima classe contavasi il delitto di lesa maestà (1), ed il succidio, eseguito per isfuggire la condanna (2). Nella seconda comprendevansi i delitti, che principalmente riguardavano un interesse pecuniario, come il peculato, la concussione, ed i debiti dolosi degli ufficiali pubblici, che dopo aver reso conto, si trovavano detentori delle rendite dello stato (3). Ne' due delitti della prima classe, la condanna anche dopo la morte nasceva dalla natura del delitto medesimo. Negli altri della seconda specie, le conseguenze prodotte dal delitto eran quelle che davano luogo ad un pregiudizio, ch'era necessario di riparare. E questa medesima ragione faceva che in alcuni altri delitti, la conseguenza dell'interesse pecuniario obbligasse a procedere dopo la morte del reo, per quello che riguardava quest'interesse. Quindi nel delitto di adulterio, dovendo il marito della donna convinta di tale delitto acquistare la dote, e non potendo gli eredi della moglie ripeterla dal marito, poteva questi far provare

Pa-

causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare aut manumittere eum posse, . Ex cæteris vero delictis poena incipere ab herede ita demum potest, si viro reo accusatio mota est, licet non fuit condemnatio secuta, l. 20 ff. de accus. l. 2 C. ad leg. Jul. repet.

(1) *v. d. l. 20 ff. de accusat. l. ult. ff. ad leg. Jul. Maj.*

(2) *L. penult. C. si reus vel accusat. mori. fuer. Toto tit. C. de bon. eor. qui mort. sibi cons.*

(3) *Publica judicia peculatus, & de residuis, & repetundarum, similiter adversus heredem exercentur. Nec immerito, " cum in his quæstio principalis ablatæ pecuniæ moveatur, " l. ult. ff. ad leg. Jul. pecul.*

l'adulterio anche dopo la morte della moglie (1). Così procedevasi contro l'erede per la confisca delle mercanzie acquistate dal fisco per un contrabbando commesso dal defonto (2). Inoltre nel caso ei un erede che avesse trascurato di querelare l'omicida di colui, del quale aveva avuta l'eredità, siccome per tal ragione l'eredità si devolveva al fisco, così quest'interesse pecuniario obbligava a procedere per tal causa contro l'erede, anche dopo la sua morte (3). Così nel delitto di falsità, era necessario dopo la morte del reo produrre le prove per recuperare contro l'erede quello, di cui aveva potuto profittare colla falsità (4). In questo caso ed in altri simili, non trattandosi più dopo la morte del reo, di pene personali, ma soltanto dell'interesse pecuniario, non apparteneva più al giudice criminale il giudicare, ma procedeva quello che doveva giudicare dell'interesse civile, di cui si trattava (5). Su questo medesimo soggetto si può anche osservare, che vi era nel diritto romano un'altra specie di delitto, alla di cui accusa si procedeva contro il figlio del reo, quantunque non forse stato erede del padre: cioè nel caso in cui un

uf-

(1) L. ult. C. ad leg. Jul. de adult.

(2) Fraudati vectigalis crimen ad heredem ejus qui fraudem contraxit commissi ratione transmittitur, l. 8 ff. de publican.

(3) L. 22 ff. de senat. Syllan. l. 9 ff. de jure fisco.

(4) L. 12 ff. ad leg. Corn. de fals.

(5) Defuncto eo, qui reus fuit criminis, & poena extincta, in quacumque causa criminis extincti debet is cognoscere, cujus de pecuniaria recognitio est, l. 6 ff. de pub. jud.

uffiziale di guerra, incaricato de' danari da impiegarsi per la truppa, moriva debitore di questo fondo (1). Il che era così stabilito per la sicurezza di questi danari che riguardavano il ben pubblico, e poteva ancora presumersi, che la famiglia di questo uffiziale avesse profittato di questi danari divertiti dal loro uso; e per una specie di equità rendevansi i figli come mallevadori de' loro genitori, per un debito tanto privilegiato, a causa de' beni e de' vantaggi che hanno da loro ricevuti, ancorchè ripudino la loro successione. Come pure questa legge poteva avere in vista di obbligare i genitori a non commettere un' infedeltà, la quale poteva esser punita nella persona de' loro figli. Su di che si può osservare tanto nel diritto romano, quanto nella nostra usanza, esservi delitti, ne' quali alcune pene anche personali passano a' figli de' rei, come nel delitto di lesa maestà e di peculato (2).

Aggiungasi a tutte queste osservazioni sulle pene de' delitti, che ne' termini del diritto romano non bisogna confondere que' delitti ch' erano capitali; cioè ch' erano puniti colla morte naturale o civile, e que' delitti che chiamavansi pubblici. Imperocchè alcuni delitti capitali non erano pubblici, vale a dire, non era permesso a tutti di proporne l'accusa; e vi erano altri delitti

(1) Cum ex sola Principis causa liberos, etiam si patribus heredes non existant, teneri divus Aurelianus sanxit, &c. l. ult. C. de Primpilo.

(2) V. l. 5 C. ad leg. Jul. maj.

ti pubblici che non erano capitali. Questa osservazione rendesi necessaria per togliere ogni equivoco a chi, non trovandosi bastantemente istruito da queste regole, volesse vedere nel diritto romano una più distinta spiegazione di questa materia, che sarebbe inutile di fare in questo luogo.

Riguardo alla giurisprudenza del diritto romano rimane soltanto da avvertire, che per l'interesse civile e per l'emenda del danno cagionato da ogni altro delitto, diverso da quelli, in cui trattavasi principalmente di un interesse pecuniario (come abbiamo poco innanzi spiegato), se il reo moriva prima della condanna, estinguevasi il delitto. E sebbene il reo fosse stato accusato prima di morire, nondimeno il suo erede che non ritraeva alcun vantaggio del delitto, non era tenuto ad alcun danno; ma bisognava impedire che gli eredi degli autori e de' complici de' delitti non ne ritraessero alcun vantaggio (1).

Secondo la nostra usanza, la quale è in parte uniforme, ed in parte opposta a questa giurisprudenza del diritto romano, gli eredi non sono mai soggetti alle pene pecuniarie, che chiamiamo multe, nè alle confische, se non quando vi è una condanna contro il defonto, dalla quale
non

(1) Nam constitutum; "turpia lucra heredibus quoque extorqueri, licet crimina extinguantur": ut puta ob falsum, vel iudici ob gratiosam sententiam datam, & heredi extorquebitur si quid aliud scelere quaesitum, l. 5 ff. de calum. Ne alieno scelere ditentur, l. un. C. ex del. def. in quant. hered. conven. V. quest' ultimo testo citato sotto la lettera E.

non vi sia appellazione, ancorchè ne sia stata fatta la domanda contro di colui; e colla morte del reo cessa ogni inquisizione; fuori che nel delitto di lesa maestà divina o umana; nel duello, nel suicidio, anche senza delitto precedente, e nel delitto di esimizione commesso colla viva forza, se vi è stato ucciso il carcerato. Ma in quanto all'interesse civile ed alla riparazione del danno cagionato con una colpa o con un delitto, gli eredi di chi l'ha cagionato, vi son tenuti indistintamente, di qualunque natura sieno le colpe ed i delitti, e senza differenza de' casi in cui il defonto è stato accusato, e si è proceduto giudizialmente contro di lui, e de' casi in cui l'istanza è stata fatta al solo erede; come pure senza distinzione de' casi in cui l'erede profitta della colpa del delitto, e di quelli ne quali ne ritrae alcun vantaggio.

Questa giurisprudenza è sì naturale e sì giusta, che sembra strano l'essersi adottate altre regole: poichè sebbene si trovi che un erede non profitta in niente del delitto, di colui, al quale succede, e che non vi sia stata alcun' accusa, nè alcuna istanza contro il defonto per il danno che aveva cagionato; tuttavolta per obbligar l'erede a ripararlo, basta ch'egli succeda a tutt'i beni; poichè con questo è tenuto a tutt'i pesi, e que' beni che come posseduti dal defonto, dovevano essere soggetti a qualunque specie di obblighi da lui contratti non possono passare se non con questa condizione al suo erede, il quale subentra nel suo luogo e rappresenta la sua persona. E se è giusto contare fra i pesi dell'eredità non solo

tutti

tutti quelli, de' quali vi fossero titoli espressi contro il defonto, come obbligazioni, promesse ed altri, ma eziandio quelli di cui non vi fosse alcun titolo nel tempo della sua morte, purchè però possa farsene una prova legale; è giusto ancora di mettere nel numero di questi pesi l' obbligazione che si contrae da quello che cagiona qualche danno con una colpa o con un delitto, poichè si obbliga efficacemente del pari col suo fatto, che colla sua parola. E se quando egli promette o si obbliga verso alcuno per cause giuste, e che ridondano in vantaggio di colui verso il quale si obbliga, è tenuto ad adempire all' obbligo, molto più vi è tenuto quando s' induce a nuocere ed a danneggiare; poichè si obbliga con ciò non solo a riparare il torto a colui che lo riceve; ma si obbliga parimente verso il pubblico per la pena che la sua colpa o il suo delitto può meritare. In guisa che fra tutti gli obblighi possibili, la validità di niun altro interessa tanto il pubblico ed il privato, quanto quella dell' obbligo che col proprio fatto si contrae per colpe o per delitti; poichè a tutta la società insieme, ed a ciascun individuo in particolare, ch' è stato danneggiato con una colpa o con un delitto importa infinitamente più che sieno riparate queste conseguenze, che il far eseguire gli altri obblighi i più legittimi.

Da tali verità, che possono contarsi tra le prime nozioni dell' equità, ne segue che l' erede, il quale, per questa qualità, avendo tutt' i beni della successione, è tenuto a tutti gli obblighi di colui al quale succede, non può essere esen-

tato dall'obbligo di riparare i danni che quegli avesse cagionato per colpe o per delitti, nè sotto pretesto che esso erede non ne ritrae alcun profitto, nè perchè non vi è stata veruna condanna, accusa o istanza contro il defonto; poichè riguardo al pretesto dell'erede che non ha profitato di nulla, prescindendo ancora che ne' delitti de' quali il defonto avesse profitato, come un furto, un assassinio, una falsità ed altri simili, ancorchè nulla esista nell'eredità, è giusto di presumere ch'essa ne sia stata aumentata, perchè possono rimanervi beni ed effetti acquistati con danari provenienti dal delitto, quando anche il delitto fosse di una natura da non poter produrre alcun profitto, come un incendio, un omicidio ec., i vantaggi che l'erede trova ne' beni dell'eredità equivalgono a' beni destinati all'obbligo di riparare i danni cagionati dalla colpa o dal delitto di quello di cui riceve questi beni; ed un tale obbligo non deve essere distinto dagli altri. Quando poi contro il defonto non è stata fatta alcuna istanza, e l'emenda de' danni si propone solo contro l'erede, non vi è dubbio che questa circostanza potrebbe essere un motivo di difesa in suo favore, massimamente se l'istanza fosse fatta molto tempo dopo il delitto; oppure qualche tempo dopo la morte del reo, al quale non fosse stata data alcuna molestia, ancorchè avesse sopravvissuto molto tempo dopo il delitto. Imperocchè potrebbe presumersi, che il ritardo fosse derivato dal timore, che il defonto avesse potuto giustificarsi, se si proponeva contro di lui un'accusa, o se veniva interpellato per l'e-

men-

menda de' danni. In questo caso adunque le circostanze son quelle, che debbono dar norma per decidere della considerazione, che deve aversi della tardanza in dimandare l'emenda de' danni. Ma essendo facile il caso, che chi ha cagionato un danno con una colpa o con un delitto muoja prima, che si possa agire contro di lui, e potendo ancora accadere, che passi molto tempo prima che si scopra il delitto; tutti questi ed altri simili avvenimenti possono essere una legittima causa del ritardo di colui, che dimanda l'emenda del danno sofferto solo dopo la morte di chi l'ha cagionato. In conseguenza è giusto l'uso che vi è in Francia di rigettare la regola generale indefinita, che esenta l'erede dal peso dell'emenda de' danni, quando non se ne propone l'istanza che contro di lui, e quando esso non ha punto profittato del danno del defonto che ha cagionato il danno; ed è in osservanza tra noi, che nel caso in cui le istanze dell'interesse civile, anche per delitti capitali, non si fanno se non contro l'erede, o non sono state giudicate contro il defonto, l'erede è obbligato o a riparare il danno o a giustificare il defonto, il che chiamasi purgare la sua memoria. Perciò la nostra giurisprudenza è cogli eredi per un verso meno indulgente del diritto romano, per ciò che riguarda i danni, ed è meno rigorosa per un altro verso, in ciò che riguarda le pene pecuniarie, alle quali gli eredi non son tenuti secondo la nostra usanza, neppure pe' semplici delitti, se non si è pronunziata la condanna contro il defonto. Amendue queste regole opposte a quel-

le del diritto romano, son fondate sopra principi di equità, la quale da una parte, per ciò che riguarda il risarcimento, mette l'erede nell'obbligo, in cui era il defonto di riparare i danni che aveva cagionati; dall'altra parte, per ciò che riguarda le multe o sieno le pene pecuniarie, esenta l'erede da una pena che doveva essere puramente personale all'autore della colpa o del delitto, e che non deve passare all'erede, se non dopo che una condanna contro il defonto ne ha fatto un debito esigibile, ed un peso dell'eredità. Ma accadendo la sua morte prima della condanna, cessano tutte le pene, fuori che ne' delitti che le leggi puniscono dopo la morte de' rei, come si è già osservato.

Queste regole della nostra usanza, le quali incaricano gli eredi dell'interesse civile e delle restituzioni per le colpe e per i delitti di coloro a' quali succedono, tanto se l'istanza sia stata fatta contro il defonto, quanto contro l'erede, o che l'erede ne profitti, o no, sono comuni del diritto canonico, il quale obbliga gli eredi alla restituzione ed al risarcimento del danno senza queste distinzioni (1). Quindi tali regole, riguardando egualmente la religione, il governo politico ed il diritto naturale, si è creduto che sebbene sieno diverse da quelle del diritto romano, si dovessero collocare in questa sezione, ch'è propriamente il loro luogo; e che non si trovereb-

(1) V. l'art. 3.

rebbe in ciò nulla di contrario al piano di questo libro, che deve comprendere in ogni materia tutto ciò, che deriva dal diritto naturale e dalla nostra usanza. Si può anche osservare, intorno a quel che riguarda gli obblighi degli eredi, in riguardo a' delitti ed alle colpe di coloro, a quali succedono, che il giureconsulto Giuliano, uno de' più celebri autori, delle leggi del digesto, era stato di questo sentimento, che avendo un giudice riscosso danaro o qualche dono, o avendo commossa qualche altra estorsione nella sua carica di giudice, l'erede ne fosse tenuto. Ma l'opinione di questo giureconsulto, uniforme a' nostri principj ed all'equità, fu rigettata da tutti gli altri giureconsulti, e non è stata riferita nel diritto romano, se non per far vedere che Giuliano era stato solo nel suo sentimento (1).

Si possono aggiugnere due altre riflessioni su ciò che riguarda il diritto romano in questa materia. L'una che risulta dalle osservazioni fatte de' diversi casi in cui si poteva, secondo i principj di questo diritto, procedere contro gli eredi, per le riparazioni in certi delitti, ancorchè non

(1) *Judex tunc litem suam facere intelligitur, cum dolo malo in fraudem legis sententiam dixerit. Dolo malo autem videtur hoc facere, si evidens arguatur ejus vel gratia, vel inimicitia, vel etiam sordes: ut veram estimationem litis præstare cogatur. Julianus autem in heredem judicis, qui litem suam fecit, purat actionem competere. Quæ sententia vera non est, & a multis notata est, l. 15 §. 1. & l. 16 ff. de iudiciis.*

non vi fosse stata accusa contro il reo, perchè si trattava principalmente di un interesse pecuniario. Su questa regola si può dire, che se era giusta quando trattavasi principalmente di un interesse pecuniario, era egualmente giusta, quando trattavasi di questo stesso interesse, sebbene colla circostanza la quale poteva unirne la domanda a qualche altro capo principale, di cui quella fosse stata un accessorio. Mentre ciò che vi è di reale in un interesse pecuniario, o che questo sia principale o sia accessorio, è ugualmente essenziale per colui che soffre la perdita. E la sottigliezza, con cui distinguonsi queste due maniere di considerare un tale interesse, o come principale o come accessorio, non potrebb' essere una giusta regola per favorir l'erede, e per rovinare il danneggiato.

L'altra riflessione riguarda un altro principio del dritto romano, cioè che ne' casi, in cui l'interesse pecuniario di chi soffre un danno è un accessorio, non lascia di esservi tenuto l'erede di colui che l'ha cagionato. Questo avviene in tutt'i casi di varj obblighi, o per via di convenzioni o di altra natura, ne' quali vi sia frode o dolo che cagioni qualche perdita o danno. In tutti questi casi era tenuto l'erede (1). Quindi
l'e-

(1) *Ex contractibus venientes actiones in heredes dantur, licet delictum quoque verteretur: veluti cum tutor in tutela gerenda dolo fecit, aut is, apud quem depositum est, l. 49 ff. de oblig. & act.*

Et depositi, & commodati, & mandati, & tutelæ, & negotiorum gestorum ob dolum malum defuncti heres in solidum tenetur, l. 12 cod.

L'erede di un depositario era tenuto al dolo del defonto, il quale contro la legge del deposito, aveva o alienata o deteriorata la cosa depositata. Così, l'erede di un tutore era obbligato a riparare il danno che questi aveva potuto cagionare al pupillo con qualche furto, durante la tutela. L'erede di chi aveva venduto una cosa per un'altra o una mercanzia viziata; era tenuto a' danni ed interessi patiti dal compratore. E nell'ultimo testo qui citato vedesi che l'obbligo dell'erede in tali casi era fondato sopra un dolo contro la fede di un contratto, come se non fosse egualmente giusto il reprimere le ingiustizie, le violenze, i delitti, e riparare i danni che ne derivano, e che offendono l'obbligo generale, il quale forma fra tutti gli uomini il vincolo della loro società, che il punire e riparare le infedeltà le quali offendono gli obblighi particolari delle convenzioni; e come se il precetto di non far torto ad alcuno non fosse universale, e non abbracciasse tutt'i casi indistintamente. Non potendo dunque esservi alcuno, che non sia obbligato verso ogni altro a tutti i doveri che richiede la società, la quale riunisce tutti gli uomini (1), ne segue che il medesimo dovere, il quale obbliga gli eredi a

ri-

Datur actio depositi in heredem ex dolo defuncti in solidum. Quamquam enim alias ex dolo defuncti non solemus teneri, nisi pro ea parte quæ ad nos pervenit: tamen hic dolus ex contractu, reique persecutione descendit. Ideoque in solidum unus tenetur plures vero pro ea parte qua quisque heres est, l. 7 §. 1 ff. depos.

(1) Quoniam sumus invicem membra. *Ephes. 4. 25.*
Mandavit illis unicuique de proximo suo. *Eccel. 17. 12.*

riparare i danni che han potuto cagionare colorò a' quali succedono, quando han contratto qualche obbligo particolare, gli obbliga del pari a riparare i danni cagionati per fatti che offendono l'obbligo generale, di non far torto ad alcuno.

S O M M A R I O .

1. La pena pecuniaria è diversa dall'interesse civile.
2. Come l'erede può esser tenuto alla pena pecuniaria.
3. L'erede è sempre tenuto all'interesse civile.

In tutt'i casi, in cui trattasi dell'obbligo di un erede per le colpe e per i delitti di colui, al quale succede, convien distinguere ciò che riguarda la pena imposta per l'interesse pubblico, e ciò che riguarda l'emenda del danno che la colpa o il delitto ha potuto cagionare. Quindi le pene afflittive e le pene pecuniarie (a), che chiamansi multe, riguardano il pubblico interesse. Le restituzioni ed il risarcimento a causa delle perdite e de' danni cagionati, riguardano la riparazione dovuta alle persone che gli hanno sofferti (b).

„ (a) *Pœnæ bonorum ademptionis*. l. 20 ff. *de accusation. Pœnæ pecuniariæ*, l. 1 in f. ff. *de penis*.

„ (b) *Rei persecutio*. §. *Inst. vi bon. rap. Rei æstimationis*, §. 15 *inst. de oblig. quæ ex delict. nasc. Quantum mea interfuit, quantum mihi adest*, l. 13 ff. *ratam rem haberi*.

2. Quando trattasi della pena pecuniaria, e non è stata contro il defonto alcuna condanna, non potrà l'erede esservi tenuto, se non è stato complice della colpa o del delitto; poichè questa pena riguarda soltanto colui, che l'ha meritata,

e perciò cessa colla sua morte. Ma se vi fosse stata contro di lui una condanna, la pena pecuniaria a cui è stato condannato, sarebbe un peso ed un debito della sua eredità, a cui l'erede sarebbe tenuto di adempire come a tutti gli altri (a).

„ (a) Ex iudiciorum publicorum admisis non alias tran-
„ leunt adversus heredes pœnæ bonorum ademptionis,
„ quam si his contestata, & condemnatio fuerit secuta,
„ l. 20 ff. de accusat.

3. Quando trattasi della riparazione del danno cagionato da colpa o da delitto, tanto se sia stata, quanto se non sia stata aumentata la successione di colui che n'era reo, il suo erede ne sarà tenuto, quand'anche non vi fosse stata alcun'accusa, nè alcuna istanza contro il defunto (b). purchè il fatto sia provato nelle forme legali (1).

„ (b) Cur enim quod in principalibus personis justum
„ est,

(1) Sebbene questi testi riguardino altre materie, si possono tuttavia qui applicare, poichè hanno rapporto a quella verità del diritto naturale, che l'erede è tenuto al fatto del defunto, al quale succede. E perchè questa è la nostra regola conforme al diritto canonico, e perchè la preferiamo al diritto romano che l'è contrario, se n'è fatto questo articolo, avendo giudicato esser meglio, per le ragioni spiegate nella preparazione, di annoverare questa regola fra le altre, e di appoggiarla su questi testi, e su quelli che trovansi nel diritto canonico, che lasciar un voto di tal conseguenza.

Si Episcopum talem culpam admisisse constiterit (quod ablit) ut constet eum non irrationabiliter fuisse depositum, eadem ejus depositio confirmetur, & Ecclesiæ res suæ omnes restituantur quæ ablatae claruerunt: quia delictum personæ in damnum Ecclesiæ non est convertendum. Si enim, ut dicunt, Comitulus defunctus est, ab herede ejus, qui injuste ab illo ablata sunt, sine excusatione reddantur, C. 3 extr. de pignor.

Parochiano isto, qui excommunicatur pro manifestis excessibus, videlicet homicidio, incendio, violenta manuum
inje-

- „ est, non ad heredes, & adversus eos transmittatur. l.
 „ 13 C. de contr. & committ. stipul.
 „ Heredis quoque succedentis in vitium par habenda
 „ fortuna est, l. 2 in fine, C. de fruct. & lit. exp. Heres
 „ vitiorum deiunct, successor est, l. 11 §. 2 in fine ff. de
 „ pub. in sem. act. (1)

SE.

injectione in personas ecclesiasticas, ecclesiarum violatio-
 ne, vel incestu, fuit, dum ageret in extremis per pres-
 byterum suum juxta formam ecclesie absolutus, non de-
 bent cæmeterium & alia ecclesie suffragia denegari. Sed
 ejus heredes & propinqui ad quos bona pervenerunt ipsius,
 ut pro eodem satisficiant, censura sunt ecclesiastica com-
 pellendi. C. ult. de sepult.

In lteris tuis continebatur, quod cum H. multis fuis-
 set criminibus irretitus, qui ecclesiarum incendium, dia-
 bolo instigante, commiserant, tandem in ægitudine con-
 stitutus, accepta pœnitentia de commissis per manum
 Capellani sui fuit a sententia anathematis absolutus; sed
 moriens ecclesiasticam sepulturam habere nequivit. Qua-
 propter, si ita res se habet, mandamus ut corpus ejusdem
 appellatione cessante, facias in cæmeterio sepeliri; &
 heredes ejus moneas, & compellas, ut his quibus ille
 per incendium, vel alio modo, damna contra justitiam ir-
 rogaverat, juxta facultates suas, condigne satisficiant, ut
 sic a peccato valeant liberari. C. 5 de rapt. & incend.

Da questi testi si rileva, che non solo non vi si parla
 di distinzione di una domanda contro il defonto, e del
 caso in cui l'erede avesse profittato, ma che l'ultimo te-
 sto obbliga gli eredi a riparare indistintamente tutt'i dan-
 ni che il defonto avesse potuto cagionare, il che com-
 prende anche il dovere d'informarsene per adempirvi. E
 dal caso di un incendio, di cui parlasi in questo capitolo,
 si vede che non importa che l'erede non abbia ricavato
 alcun profitto dal delitto del suo autore.

(1) Quando trattasi dell'interesse civile, e della ripara-
 zione del danno contro l'erede di colui che, avendo com-
 messo il delitto, è morto prima dell'accusa o prima del-
 la condanna il querelante è sempre ammesso a provare il
 delitto; e l'erede per parte sua è anche ammesso a pur-
 gare la memoria del defonto, vale a dire, a giustificarlo,
 se bisogna, o con far vedere che non sono sufficienti le
 prove dell'accusa, o con produrre fatti giustificativi che
 possano provare la sua innocenza, e far assolvere l'erede
 dalla

S E Z I O N E XI.

Delle spese de' funerali.

Nella sezione VI si è spiegato quali sieno in generale le diverse sorte di pesi, a cui l'erede può esser tenuto, cioè debiti, restituzioni, legati, spese de' funerali ed altro. Ora richiedendo ciascuno di questi pesi un trattato particolare, che deve essere messo a suo luogo, si parlerà de' legati, de' fedecommissi, delle sostituzioni nel quarto e quinto libro, perchè questi son pesi ordinati da' testamenti o da altre disposizioni. In quanto agli altri pesi che son comuni alle successioni *ab intestato*, ed alle testamentarie, si sono spiegati nelle tre sezioni precedenti, eccettuate le spese de' funerali, che faranno la materia di questa.

Sebbene i testi del diritto romano, citati negli articoli di questa sezione, si riferiscono alle cerimonie profane degli onori funebri, ch' erano in uso di Roma, prima che vi fosse conosciuta la religione cristiana, tuttavia non lasciano di essere applicabili alle regole che si spiegheranno ne' seguenti articoli, intendendosi parlare delle spese che s'impiegano per i funerali secondo il rito cattolico.

SOM-

dalla condanna dell'interesse civile, e del danno di cui si tratta.

V. la nota della preparazione di questa sezione.

S O M M A R I O.

1. Quali sono le spese de' funerali :
2. Le spese de' funerali sono privilegiate.
3. Debbono essere regolate secondo i beni e la qualità del defonto, e secondo altre circostanze.
4. Senza riguardo alle disposizioni smoderate de' testatori.
5. Se uno che non sia l'erede, abbia fatte tali spese, come le recupera.

1. **C**hiamansi spese de' funerali tutte le spese, che occorrono farsi dopo la morte, o per imbalsamare e trasportare il cadavere, se abbiano luogo queste tali cose, e per seppellirlo, oppure per fargli l'esequie e gli onori funebri (a).

„ (a) Funeris sumptus accipitur quicquid corporis causa,
 „ veluti unguentum, erogatum est, & pretium loci in
 „ quo defunctus humatus est: & si qua vestigalia sunt,
 „ vel sarcophagi, & vectura, & quicquid corporis causa,
 „ antequam sepeliatur, consumptum est, funeris impensam
 „ esse existimo. l. 37 ff. de relig. & fun. v. l. 14 l. 3 &
 „ seq. eod.

2. Per le spese de' funerali sono ipotecati tutti i beni del defonto, come se colui che somministra le cose necessarie avesse contrattato con lui (b). E vi è di più un privilegio sopra questi beni (c), come si è detto nell'articolo XXIV della sezione V de' pegni e delle ipoteche.

„ (b) Qui propter funus aliquid impendit, cum defuncto
 „ non contrahere creditur, non cum herede, l. 1 ff. de
 „ relig. & sumpt. fun.

„ (c) Impensa funeris semper ex hereditate deducitur
 „ quæ etiam omne creditum solet præcedere, cum bona
 „ solvendo non sunt, l. 45 eod.

3. Se queste spese sono state regolate e somministrare da altra persona diversa dell'erede o in sua assenza o senza sua saputa, debbono essere moderate secondo le circostanze della condizione e de' beni del defonto, dell'uso de' luoghi, e secondo altre che potessero far conoscere la prudenza e la buona fede di chi le ha fatte. Nè l'erede sarebbe tenuto a pagare quelle spese che oltre passassero i limiti proporzionati a queste circostanze (a).

„ (a) Hæc actio, quæ funeraria dicitur, ex bono &
„ æquo oritur. Co. tinet autem fuit is causa tantum im-
„ pensum, non etiam in cæterorum sumptuum. Æquum au-
„ tem accipitur ex dignitate ejus qui funeratus est, ex
„ causa, ex tempore, & ex bona fide, ut neque plus im-
„ putetur sumptus nomine, quam factum est: neque tan-
„ tum quantum factum est, si immodice factum est. De-
„ bet enim haberi ratio facultatum ejus in quem factum
„ est, & ipsius rei quæ ultra modum sine causa consumi-
„ tur, l. 14 §. 6 ff. de relig. & sumpt. fun. Sumptus fu-
„ neris arbitrantur pro facultatibus, vel dignitate defun-
„ ti, l. 12 §. 5 eod.

4. Se il defonto avesse egli stesso ordinato ciò che riguarda le spese de' funerali, sarebbe l'erede obbligato ad eseguire questa volontà, purchè non vi fosse nulla di contrario alle leggi ed a' buoni costumi, e purchè la spesa non fosse superiore alla sua condizione ed a' suoi beni, avuto riguardo all'uso de' paesi e ad altre circostanze. Imperocchè gli eredi non son tenuti ad eseguire le smoderate disposizioni di coloro a' quali succedono (b).

„ (b) Quid ergo si ex voluntate testatoris impensum est?
„ Sciendum est nec voluntatem sequendam, si res egre-
„ diatur justam sumptus rationem; pro modo autem fa-
„ cultatum sumptum fieri, l. 14 §. 6 in f. ff. relig. &
„ sumpt. fun.

5. Se un altro e non l'erede, avesse fatto le spese

spese de' funerali, per un atto di convenienza o di carità verso il defonto, senza volerne rimborso, ne sarebbe discaricato l'erede, purchè fosse ben chiara tale intenzione, nè sarebbe giusto presumersela. Ma per prevenire ogni disputa, quelli che potessero essere in istato di provvedere alle spese de' funerali, debbono spiegare la loro intenzione di ricuperarle o di donarle, qualora le circostanze potessero renderla dubbiosa (a).

„ (a) Sed interdum is qui sumptum in funus fecit,
 „ sumptum non recipit, si pietatis gratia fecit non hoc
 „ animo quasi recepturus sumptum qui fecit. Et ita im-
 „ perator noster rescripsit. Igitur æstimandum erit arbi-
 „ trio, & perpendendum, quo animo sumptus factus sit,
 „ utrum negotium quis vel defuncti, vel heredis gerit,
 „ vel ipsius humanitatis: an vero misericordiae vel piete-
 „ ti tribuens, vel affectioni. Potest tamen distingui & mi-
 „ sericordiae modus: ut in hoc fuerit misericors, vel pius
 „ qui funeravit, ut cum sepeliret, ne insepultus jaceret,
 „ non etiam ut suo sumptu fecerit. Quod si jud. ci liqueat,
 „ non debet eum qui convenitur absolvere: quis enim sine
 „ pietatis intentione alienum cadaver funerat? Oportebit
 „ igitur testari quem quo animo funerat: ne postea patia-
 „ tur questionem, l. 14 §. 7 ff. de relig. & sumpt. fun.
 „ V. l'artic. 4 della lezione 2 del titolo 3.

S E Z I O N E XII.

Degli obblighi reciprochi tra' coeredi.

Quando vi sono due o più eredi, a' quali per- viene una successione, o testamentaria o *ab intestato* formansi tra loro diverse sorte di obblighi per semplice effetto della loro qualità di coeredi; poichè dovendo possedere in comune oppure dividere i beni della successione, sono reciproca- mente obbligati alle conseguenze del possesso che
ne

ne hanno in comune, ed a quella della divisione che ne hanno fatta.

Tali obblighi de' coeredi tra loro sono di due specie. L'una di quelli che procedono la divisione: e l'altra di quelli che formansi colla divisione stessa, e che ne sono le conseguenze. L'obbligo, per esempio, di dividere, o quello di aver cura della cosa comune, precedono la divisione. La garanzia dalle evizioni che un erede può patire nella sua porzione del fondo, ed il pagamento de' pesi che gli sono toccati, si annoverano tra gli obblighi provenienti dalla divisione.

Nel titolo IV si spiegheranno gli obblighi che riguardano la divisione; poichè l'estensione della materia esige, che se ne faccia un titolo a parte. Gli altri obblighi saranno tutti compresi nella sezione presente.

S O M M A R I O .

2. I coeredi debbono reciprocamente comunicarsi tutti i beni e tutte le notizie dell'eredità.
2. Cura che i coeredi debbono avere de' beni comuni.
3. Debbono mettere in comune i frutti, di cui han goduto.
4. Ed anche ciò che l'industria ha potuto aggiugnervi, dedotte le spese.
5. Debbono rimborsarsi degl'interessi de' danari, di cui son creditori.
6. Debbono mettere in collazione le cose che vi sono soggette.
7. Un erede non può far cambiamenti senza il consenso degli altri.
8. Obbligo di dividere.

1. Il primo obbligo reciproco degli eredi prima della divisione, è di manifestare gli uni agli altri ciò che ciascuno di loro può avere o sapere de' beni e de' pesi dell' eredità. E quelli che si trovano averne i beni, o che ne sono incaricati, debbono averne quella cura che prescrive la seguente regola (1).

2. Un coerede, che trovasi incaricato di tutti o di una porzione de' beni ereditarij o di qualche lite o di altro affare particolare, deve averne cura come degli affari proprij; e sarà responsabile a' suoi coeredi di qualunque accidente imputabile al difetto di tal cura. Ma se per mancanza di cognizione o di esperienza questo coerede fosse poco atto alla cura degli affari proprij, e se per questa mancanza non avesse fatto per i beni ereditarij addossatigli quello che avrebbe fatto una persona più abile e più diligente, egli non sarà responsabile (a) e non avrà quell'istesso

„ (a) Non tantum dolum, sed & culpam in re hereditaria praeſtare debet coheres; quoniam cum coerede non contrahimus, sed incidimus in eum. Non tamen diligentiam praeſtare debet, qualem diligens pater familias: quoniam hic propter suam partem causam habuit gerendi & ideo negotiorum gestorum ei actio non competit. Talem igitur diligentiam praeſtare debet, qualem in suis rebus, l. 25 §. 16 ff. fam. ercisc.

obbligo che ha colui che s' ingerisce negli affari di un assente, senza che questi lo sappia (2) o che ha un tutore (3), un curatore (4), un procuratore.

(1) V. l'artic. seguente.

(2) V. l'artic. 2 della sezione 1 di coloro che intraprendono gli affari degli altri senza loro saputa.

(3) V. l'artic. 11 della sez. 3 de' tutori.

(4) V. l'artic. 1 della sez. 2 de' curatori.

curatore (1), o altre persone simili, che sono tenute alla medesima diligenza e vigilanza di un esatto ed attento padre di famiglia. La differenza nasce da questo, che il tutore, il curatore ec. sono prescelti, e ricevono la soprintendenza a queste tali funzioni colla positiva necessità di ben adempirle, perchè trattandosi di affari altrui, debbono usare la diligenza possibile. All' incontro i coeredi non si scelgono a bella posta; ma trovansi uniti insieme, o per la volontà del testatore, o per disposizione della legge, che li chiama alla successione. In conseguenza ciascuno di essi deve prendere le sue misure a proporzione della fiducia, che può avere ne talenti del coerede, ed imputare a se stesso le cattive conseguenze della condotta del coerede, in cui ha confidato. Inoltre siccome gli affari dell'eredità sono loro comuni, ciascuno è tenuto a prenderne la medesima cura, che ha degli affari propri, nella stessa maniera, che se si trattasse di un socio (2).

3. L'erede che prima della divisione, avrà goduto di un fondo, di una rendita o di altri beni comuni dell'eredità, deve mettere in collazione co' suoi coeredi i frutti e le altre rendite che avrà percepute. Quegli ancora che solo godesse di tutta l'eredità, nel tempo che i coeredi ignorassero il loro diritto o fossero assenti, deve loro render conto di tali godimenti (a).

„ (a) Non est ambiguum, cum familiæ eriscundæ titulus, lo inter bonæ fidei iudicia numeretur, portionem hereditatis.

(1) V. l'artic. 4 della sez. 3 delle procure.

(2) V. l'artic. 2 e 3 della sez. 4 della società.

„ ditatis, si qua ad te pertinet, incremento fructum au-
 „ geri, l. 9 C. fam. ercisc.

„ Non solum in finum regundorum, sed & familiæ er-
 „ ciscundæ iudicio præteriti quoque temporis fructus ve-
 „ niunt, l. 56 ff. eod.

„ Fructibus augetur hereditas, cum ab eo possidetur a
 „ quo peti potest, l. 2 C. de petit. hered. Fructus omnes
 „ augment hereditatem, siue ante aditam, siue post aditam
 „ hereditatem accesserint, l. 20 §. 3 in f. ff. de hered. petit.

„ Cohæredibus divisionem inter se facientibus iuri ab-
 „ sentis & ignorantis minime derogari, ac pro indiviso
 „ portionem eam, quæ initio ipsius fuit in omnibus com-
 „ munibus rebus, cum retinere certissimum est. Unde
 „ portionem tuam cum redditibus arbitrio familiæ erciscun-
 „ dæ percipere potes: ex facta inter coheredes divisione,
 „ nullum præiudicium timens, l. 17 C. fam. ercisc. V. gli
 „ articoli 9 e 10 della sez. 3 degl' interessi, de' danni
 „ ed interessi e della restituzione de' frutti.

4. Se chi ha goduto de' frutti o di altre ren-
 dite dell' eredità, ne avesse colla sua industria
 ricavato più di quello che ne avrebbero saputo
 ricavare i suoi coeredi, non lascerà di esser te-
 nuto a restituire il valore del suo godimento;
 poichè mai o quasi mai si percepisce un frutto
 senza qualche industria, ed è sempre il fondo
 quello che lo produce (a). Ma si deducono da'
 godimenti le spese che ha potuto impiegarvi,
 come sarebbero anche dedotte nel caso di un pos-
 sessore di mala fede (b).

„ (a) Cum hereditas petita sit, eos fructus quos posses-
 „ sor percepit, omni modo restituendos, etsi petitor eos
 „ percepturus non fuerat, l. 56 ff. de hered. petit.

„ (b) Fructus intelliguntur, deductis impensis quæ quæ-
 „ rendorum, cogendorum, conservandorumque eorum gra-
 „ tia fiunt. Quod non solum in bonæ fidei possessoribus
 „ naturalis ratio exposcunt, verum etiam in prædonibus,
 „ sicut Sabine quoque placuit, l. 36 §. ult. ff. eod.

5. Se l'erede ha fatto spese necessarie o utili
 per gli affari dell' eredità, le ricupererà cogl' interes-
 si decorsi dal tempo che avrà sborsato il danaro (c).

„ (c) Sumptuum quos unus ex heredibus bona fide fece-
 rit

„ rit, usuras quoque consequi potest a coherede, ex die
 „ moræ, secundum rescriptum imperatorum Severi &
 „ Antonini, l. 18 §. 3 ff. *fam. creisc.* Si quid unus ex so-
 „ cius necessario de suo impendit in communi negotio,
 „ iudicio societatis servavit, & usuras, si forte mutuatus
 „ sub usuris, dedit. Sed et si tuam pecuniam dedit, non
 „ sine causa dicetur quod usuras quoque percipere debeat,
 „ l. 67 §. 2 ff. *pro socio*. l. 52 §. 10 *eod.* (1)

6. Nel caso che i coeredi abbiano beni da do-
 versi mettere in collazione, sono obbligati di met-
 tervi reciprocamente tutt' i beni di questa natu-
 ra, che trovansi in loro potere, per aumentare
 il fondo dell' eredità, e perchè sieno compresi
 nella divisione, secondo le regole di questa ma-
 teria, spiegate a suo luogo (2).

7. Nel tempo che i beni dell' eredità restano
 indivisi, niuno de' coeredi può farvi cambiamen-
 ti

(1) La condizione de' coeredi deve essere in ciò la stes-
 sa di quella de' socj. V. l' artic. 11 della sez. 4 della so-
 cietà, e l' artic. 4 della sez. 2 di quelli che si trovano, ec.

Nell' articolo si è messo che l' erede recupera gl' inter-
 essi delle spese necessarie o utili, sebbene nel primo de'
 resti citati su questo articolo si dica semplicemente che se
 l' erede ha fatto spese di buona fede, ne avrà gl' interes-
 si; poichè potrebbe darsi il caso che un erede sciocco fa-
 cesse di buona fede spese stravaganti. Onde questa buona
 fede deve ridursi alle sole spese che è giusto di bonifica-
 re, vale a dire, a quelle che sono necessarie o utili.

Si è messo parimente nell' articolo, che questi interes-
 si son dovuti dal tempo che l' erede ha fatto le spese feb-
 bene nel medesimo testo di sopra accennato si dica, che
 son dovuti dal tempo della mora, *ex die moræ*. Imperoc-
 chè quest' interessi son dovuti all' erede, del pari che ad
 un socio, come si è detto nell' articolo 11 della sez. 4 del-
 la società, e la buona fede reciproca in cui debbono essere
 i coeredi, richiede questa scambievole giustizia tra loro.

(2) V. su questa materia della collazione il titolo 4 del
 libro 2. V. l' articolo 13 della sez. 5, e l' artic. 4 della se-
 zione 1 delle divisioni.

ti contro la volontà o senza saputa degli altri, e molto meno può alienarli; ed un solo che non consente al cambiamento, o all'alienazione, può impedirla (a). Purchè non vi fosse qualche necessità per il bene comune; come se bisognasse fare qualche riparazione necessaria, o vendere cose soggette a perire; nè in tal caso il giudice deve avere riguardo all'irragionevole dissenso di un coerede (b).

„ (a) Sabinus in re communi neminem domi o um jure
 „ facere quicquam, invito altero, posse. Unde manifestum
 „ est prohibentis ius esse. In re enim pari potiorum esse
 „ causam prohibentis constat, l. 28 ff. comm. div.

„ (b) Alienationes post iudicium acceptum interdixit,
 „ duntaxat voluntariæ, non quæ vetustiorum cautam, &
 „ originem juris habent necessariam, l. 13 ff. fam. erisc.
 „ Ne in totum diminutio impedita, in aliquo etiam u-
 „ tilitates alias impediat, l. 5 ff. de hered. petit. Sed &
 „ res tempore perituras permittere debet prætor diltra-
 „ here. D. l. in fin. V. gli articoli 6, 7, 8, 9 e 10 del-
 „ la sezione 2, di coloro che si trovano ec., ove si sono
 „ spiegate altre regole sul medesimo soggetto.

8. Si può mettere anche per un obbligo precedente alla divisione, quello che costringe gli eredi a far la divisione quando uno di loro la richiede; poichè ciascun di essi ha diritto di prendersi ciò che gli può spettare de' beni dell'eredità, quantunque gli altri volessero tenerli in comune (c).

„ (c) Arbitrium familiæ eriscundæ vel unus petere po-
 „ test. Nam provocare apud iudicem vel unum heredem
 „ posse, palam est. Igitur & præsentibus cæteris, & in-
 „ vitis, poterit vel unus arbitrium poscere, l. 43 ff. fam.
 „ erisc. V. l'artic. 11 della sezione 2 di coloro che si tro-
 „ vano avere qualche cosa in comune.

SEZIONE XIII.

Di coloro che fanno le veci di eredi, quantunque non lo sieno.

Non vi sono propriamente che due sorte di eredi quelli a' quali la legge dà la successione; e quelli che son chiamati con un testamento. E nou si dà il nome di erede se non a chi succede nell' una o nell' altra di queste due maniere. Ma vi sono altri titoli che fan passare tutt' i beni di una persona dopo la sua morte ed altre sorte di successori o piuttosto possessori, i quali, senza essere eredi, hanno i medesimi diritti che dà questa qualità, e sono soggetti a' medesimi pesi. Ciò formerà la materia di questa sezione.

SOMMARIO.

1. Il fisco fa le veci di erede ne' beni del condannato.
2. E in quelli de' forestieri non naturalizzati.
3. E de' bastardi.
4. E di quelli che non hanno parenti.
5. Tutte queste sorte di beni passano al fisco co' loro pesi.
6. Il donatario universale sta in luogo di erede.
7. Il compratore dell' eredità fa le veci di erede.
8. Il curatore di una successione vacante rappresenta l' erede.

I tutt' i beni de' condannati a morte o ad altre pene che portano seco la confisca, si acquistano dal re, ed egli sta in luogo di successore universale; ma non gli conviene la qualità di erede;

erede; poichè laddove i beni non passano all'erede se non colla morte di colui al quale egli succede, la confisca è un titolo che spoglia il condannato de' suoi beni prima della morte, e gli dà al re, come a colui che esercita l'autorità sovrana della giustizia, ed i diritti che vi sono annessi. I baroni poi che hanno nelle loro terre il diritto di confisca, non lo hanno che come una conseguenza della giurisdizione, e neppure sono eredi, ma divengono padroni de' beni confiscati (a).

„ (a) *Damnatio bono publicantur; cum vita adimitur,*
 „ *aut civitas*, l. 1 ff. *de bon. dam.* V. la prefazione poco
 „ innanzi n. 14.

2. I beni de' forestieri che muojono senz'essere stati naturalizzati, e che non hanno eredi legittimi nati nel regno o naturalizzati, per poter loro succedere, si acquistano dal re (1), il quale prende questi beni, non come erede, ma come padrone de' beni, a' quali niuno può aver diritto.

3. I bastardi che muojono senza figli legittimi e senza aver disposto, non hanno eredi. In conseguenza i loro beni si acquistano dal re, il quale succede non come erede, ma come una persona che da padrone occupa i beni che non possono passare ad alcun successore (2).

4. Il re acquista i beni di coloro, che non hanno ne discendenti, ne ascendenti, ne parenti
 pa-

(1) V. l'artic. 9 della sez. 2 di questo titolo, e l'artic. 1 della sez. 2 delle persone.

V. l'artic. 3 della sez. 4 di questo titolo, e la nota che vi è stata fatta.

(2) V. l'articolo 8 della sez. 2 di questo titolo, e l'artic. 3 della sez. 1 delle persone.

paterni o materni, e che non avendo disposto de' loro beni, muojono senza eredi (a).

„ (a) Scire debet gravitas tua, intestatorum res qui si-
 „ ne legitimo herede decesserint, filii nostri rationibus
 „ vindicandas, l. 1 C. de bon. vac. & de inc.
 „ Vacantia mortuorum bona tunc ad fiscum jubemus
 „ transferri, si nullum ex qualibet sanguinis linea, vel
 „ juris titulo legitimum reliquerit intestatus heredem,
 „ l. 4 eod. (1)

5. Queste quattro maniere, con cui i beni si acquistano dal re, cioè per confisca, per il diritto che ha su i beni del forestiero non naturalizzato, per la qualità di bastardo, e per mancanza di eredi, hanno ciò di comune, che facendo passare tutt' i beni al re, questi sta in luogo di successore universale, ed i beni rimangono soggetti a tutt' i debiti ed agli altri pesi (b).

„ (b) Si, ut proponis, bona ejus qui tutelam tuam ad-
 „ ministrabat sententiam passi, ad fiscum sunt devoluta,
 „ procuratorem nostrum adire cura. Qui si quid jure po-
 „ sci animadverterit, non negabit, l. 5 C. de bon. profc.
 „ seu dam.

6. Fra quelli che fanno le veci di eredi, quantunque non abbiano questa qualità, possono annoverarsi i donatarj universali, per donazione tra vivi di tutt' i beni presenti e futuri. Imperoc-

Quel che si è detto in questo articolo, che il re succede a' bastardi, intendesi anche de' baroni nelle loro terre.

(1) Ciò che si è detto in questo articolo del diritto del re intorno alle successioni di coloro che muojono senza eredi, dee si intendere anche de' baroni nelle loro terre.

Convien notare su questo articolo ciò che si è detto della successione del marito alla moglie, e della moglie al marito, in mancanza di parenti, nella prefazione poco innanzi, n. 11, e ciò che se ne dirà nella sezione 3 del titolo 3 del libro 2, cioè che in mancanza di erede testamentario o ab intestato, il marito succede alla moglie, e la moglie al marito, escludendo il fisco.

rocchè divenendo padroni di tutti i beni, sono tenuti a tutti i pesi in conseguenza del loro titolo. Ma non conviene loro il nome di eredi, perchè avevano già irrevocabilmente acquistati i beni che il donatore possedeva in tempo della donazione, e questi non poteva alienarli; e sebbene con alienazioni potesse disporre degli altri beni acquistati dopo, tuttavia non poteva chiamarvi altri eredi. Perciò ricevono i beni dell'eredità non come eredi, ma come donatarij (1).

7.

(1) V. l'artic. 34 della sezione 1 delle donazioni, e la legge 35 §. 4 *C. de donat.* che vi è stata citata, e che approva le donazioni universali di tutt' i beni. " Sed & si quis universitatis faciat donationem, sive b. ssis, sive dimidia partis suæ substantiæ, sive tertiæ, sive quartæ, sive quantæcunque, vel etiam totius, &c. Su questa legge si è dubitato, se in termini del diritto romano, oltre tutt' i beni presenti, si possano donare i beni futuri, giacchè di questi non vi può essere la tradizione, come de' presenti; e porrebbe anche assegnarne quell' altra ragione, che secondo il diritto romano non si può togliere la libertà di testare con un' istituzione di erede irrevocabile, anche in contemplazione di matrimonio.

Factum quod dotali instrumento comprehensum est, ut " si pater vita fungeretur, ea æqua portione ea quæ nubebat, cum fratre heres sui patris esset, neque ullam obligationem contrahere, neque libertatem testamenti faciendi mulieris patri potuit auferre. *L. 15. C. de pactis.* Ma secondo la nostra usanza, si può nominare un erede universale con una istituzione convenzionale ed irrevocabile, come si è detto nella prefazione poco innanzi, n. 10. E si possono parimente donare tutt' i beni presenti e futuri, con una donazione tra vivi, ed irrevocabile, purchè il donante si riserbi o l' usufrutto, o altra cosa per poter vivere. Imperocchè sarebbe contro l' equità e i buoni costumi il poter essere spogliato di tutto. Quindi il donatario universale può dopo la morte del donante, ereditare tutt' i beni al par dell' erede. Ma poichè quegli che ha donato tutt' i suoi beni presenti e futuri, può alienare

7. Si può anche considerare che faccia le veci di erede la persona, cui è stata venduta un'eredi-

re i beni acquistati dopo la donazione, e contrarre nuovi debiti, è giusto che dopo la morte del donante, abbia il donatario la libertà di appigliarsi a' beni che aveva nel tempo della donazione, e di portarne i pesi che egli allora doveva, e di rinunciare a' beni acquistati dopo la donazione, e discaricarsi con ciò de' debiti e de' pesi contratti in appresso. Questo fa che in tal caso distinguansi due donazioni in una donazione universale di tutt'i beni presenti e futuri; una de' beni presenti, e l'altra di quelli che il donante potrà acquistiar dopo. Il che comunemente si fonda su questo, che nelle stipulazioni le quali contengono molte somme, o molte cose, quante sono le somme, o le cose, altrettante sono le stipulazioni (*), poichè è certo che quegli il quale ha stipulato di riscuotere da un debitore cose di diverse nature, può domandare quello che vorrà. Ma qui la massima non proverebbe che si potesse dividere ogni sorte di convenzione, e se questa divisione pregiudicasse al diritto di una delle parti, bisognerebbe, secondo un'altra regola, o eseguire l'intera convenzione, o romperla in tutto, perchè quando vi è un' obbligazione dall' una e dall' altra parte, debbono sussistere gli obblighi reciprochi (**). Quindi per ragioni più particolari, le quali fanno sussistere la donazione de' beni presenti, si può aggiungere, primieramente che questa donazione è pura e semplice in virtù di un contratto, e che quella de' beni futuri contiene la condizione, se sopravvengano beni; e non può dirsi che ne sopravvengano, qualora sono assorbiti da' debiti; giacchè chiamansi beni quelli che rimangono dopo pagati i debiti. In secondo luogo non sarebbe giusto, che il donante potesse annullare la donazione contraendo debiti; e questo motivo fa valere la donazione riguardo a' beni presenti; nel che non si fa verun torto a' creditori i quali han contrattato dopo la donazione che dovevano sapere. Ma se il donatario si fosse messo in possesso de' beni dopo la morte del donante, senza farne inventario, non potrebbe più dividere la do-

(*) Scire debemus in stipulationibus, tot esse stipulationes quot summæ sunt, totque esse stipulationes quot species sunt, l. 29 ff. de verb. obl.

(**)

dità, sebbene in realtà non sia erede, perchè non è succeduto al defunto, e non ha i beni se non a titolo di vendita. Ma avendo tutti i diritti, e tutt' i beni dell' eredità, è tenuto a tutt' i pesi, e fa le veci di erede (a).

„ (a) Sicuti *lucrum omne ad emptorem hereditatis respicit*, ita *damnum quoque debet ad eundem respicere*, l. 2 §. 9 ff. de her. vel act. vend. V. l'artic. 8 della sez. 1 del tit. 3.

8. Quando trattasi di una successione derelitta, i creditori vi fanno deputare un curatore, oppure se ne commette la cura a quella persona, ch' è destinata come ufficiale pubblico a soprintendere a queste tali eredità vacanti, ed a custodirne i beni. Questi tali curatori hanno tutti i diritti dell' erede e ne adempiono tutt' i pesi, e chi ha qualche azione o qualche pretensione contro l' eredità, si rivolge contro di essi. In questo senso i curatori rappresentano la persona dell' erede se ve ne sarà, oppure la persona di coloro, in potere de' quali possono passare questi beni (b).

„ (b) *Eisque curatoribus actiones, & in eas utiles competunt*, l. 2, §. 1, ff. de cur. bon. dando. V. l'articolo 15 della sez. 1 de' curatori.

FINE DEL TOMO VI.

nazione, e la sua condizione sarebbe la stessa, che se fosse erede puro e semplice. V. intorno alla divisione di un atto la nota sull' articolo 19, della sezione 3 de' testamenti.

(**) V. l'articolo 7 della sezione 2 de' contratti, e gli articoli 10 e 11 della sezione 1 delle rescissioni. Non debet ex parte obligationem comprobare, ex parte tanquam de iniqua queri, l. 39 in fin. ff. de oper. lib. Aut in totum agnoscere, aut a toto recedere, l. 16 in fin. ff. de adm. & per tut.

INDICE

DELLE MATERIE CONTENUTE NEL
PRESENTI TOMO.

LIBRO QUARTO.

<i>Della maniere, con cui si estinguono o si minorano le obbligazioni.</i>	3
TITOLO I. De' Pagamenti.	5
SEZ. I. Della natura de' pagamenti, e de' loro effetti.	6
SEZ. II. Delle diverse maniere di pagare.	15
SEZ. III. Chi può fare o ricevere un pagamento.	23
SEZ. IV. Della imputazione in pagamento.	30
TITOLO II. Delle compensazioni.	37
SEZ. I. Della natura delle compensazioni, e del loro effetto.	38
SEZ. II. Fra quali persone ed in quali debiti abbia luogo la compensazione.	42
TITOLO III. Delle innovazioni.	47
SEZ. I. Della natura, e dell' effetto dell' innovazione.	49
SEZ. II. Chi possa fare un' innovazione, e di quali debiti.	52
TITOLO IV. Della delegazione.	55
TIT. V. Della cessione de' beni, e del fallimento.	61
SEZ. I. Della cessione de' beni.	62
SEZ. II. Del Fallimento.	70
TITOLO VI. Delle rescissioni e delle restituzioni in integrum.	74
SEZ. I. Delle rescissioni e delle restituzioni in generale.	76
SEZ. II. Della restituzione in integrum de' minori.	86
SEZ. III. Delle rescissioni per i maggiori.	118

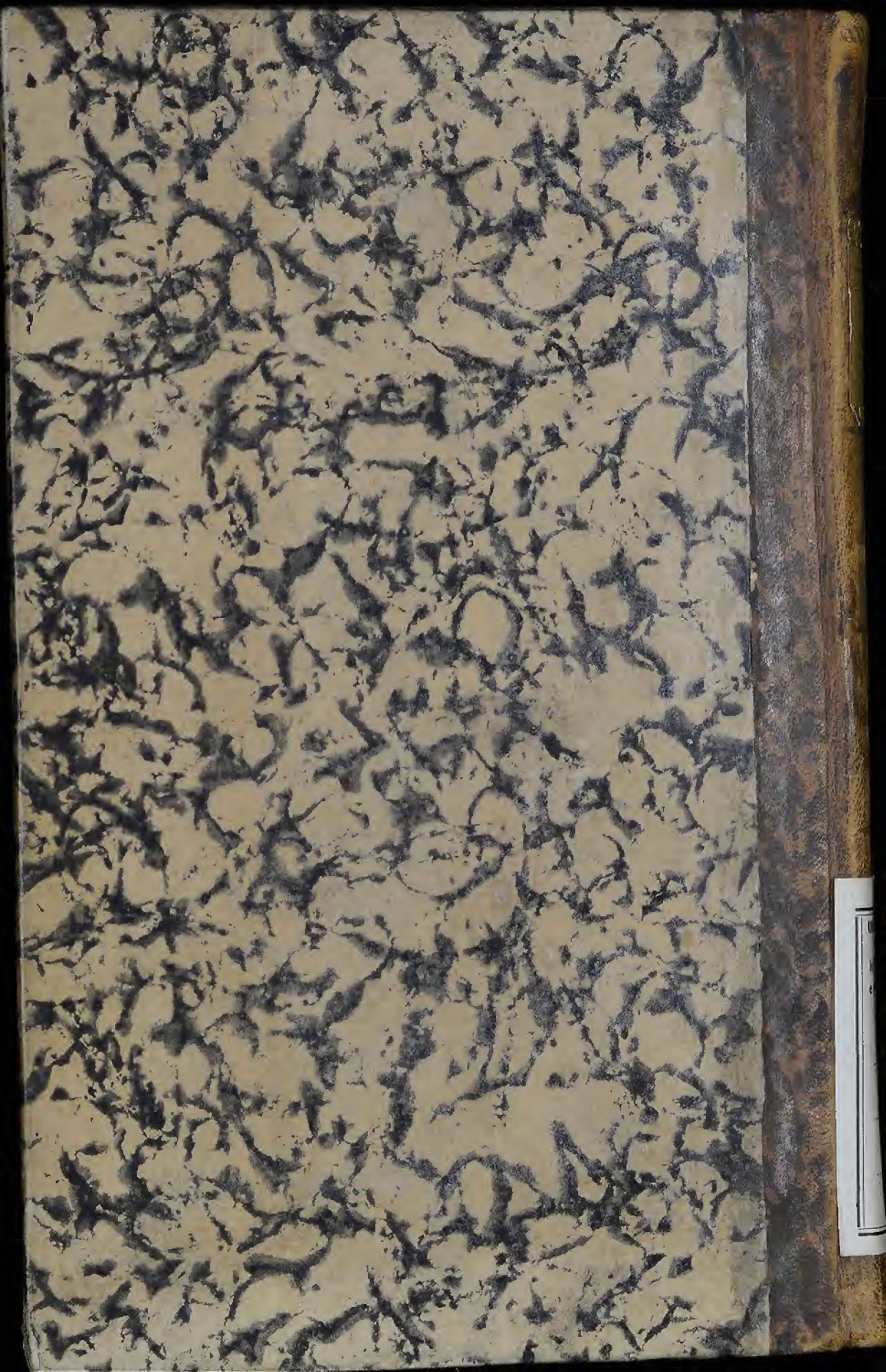
PARTI SECONDA.

<i>Delle successioni.</i>	129
PREFAZIONE, che contiene diverse osservazioni e molti principi, importanti a saperli nelle materie di questa seconda parte.	ivi
I. Perchè sieno distinte le successioni dagli obblighi.	ivi
II. Necessità delle successioni, e come esse sieno state regolate dalle leggi.	130
III.	

III. Delle due sorte di successioni, che chiamansi legittime e testamentarie.	133
IV. Ordini delle successioni legittime.	134
V. Origine delle successioni testamentarie.	139
VI. Conciliazione dell'uso de' testamenti colle successioni legittime.	142
VII. Differenza fra lo spirito del diritto, e quello degli statuti municipali.	146
VIII. Quale delle due successioni sia più favorevole, la testamentaria o la legittima.	151
IX. Perchè sian fatte tutte queste osservazioni.	156
X. Delle istituzioni convenzionali.	157
XI. Successione di chi muore senza parenti e senza testamento.	161
XII. Successione del re ne' beni de' bastardi.	164
XIII. Successione del re ne' beni de' forestieri, che non sono naturalizzati.	165
XIV. Confisca.	166
XV. Successione de' vassalli.	161
XVI. Uso di queste ultime osservazioni sulle diverse sorte di successioni.	167

LIBRO PRIMO.

Delle successioni in generale.	169
TITOLO I. Degli eredi in generale.	170
SEZ. I. Della qualità di erede, e dell'eredità.	171
SEZ. II. Chi può essere erede, e quali sono le persone incapaci di questa qualità.	186
SEZ. III. Quali persone sono indegne della successione.	250
SEZ. IV. Di quelli che non possono avere eredi.	265
SEZ. V. De' diritti ammessi alla qualità di erede.	268
SEZ. VI. Delle diverse sorte di obblighi degli eredi.	275
SEZ. VII. Degli obblighi che si possono imporre ad un erede, e con quali disposizioni.	280
SEZ. VIII. Degli obblighi annessi alla qualità di erede, sebbene la persona cui si succede, non ne imponga alcuno.	285
SEZ. IX. Come gl'eredi sieno tenuti a' debiti, e ad ogni altro peso dell'eredità.	289
SEZ. X. Degli obblighi dell'erede prodotti dalle colpe o da' delitti di colui, al quale succede.	314
SEZ. XI. Delle spese de' funerali.	317
SEZ. XII. Degli obblighi reciproci tra' coeredi.	320
SEZ. XIII. Di coloro che fanno le veci di eredi quantunque non lo sieno.	327





DOMAT
LEGGI
CIVILI



UNIVERSITÀ DI PADOVA

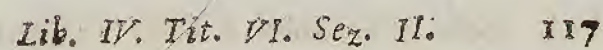
Ist. di Fil. del Diritto
e di Diritto Comparato

III

G

31

36. Se l'alienazione del fondo di un minore sia soggetta a rescissione, il minore avrà l'azione non solo contro il suo curatore, se questi abbia mancato, ma ancora contro il possessore del



tarsi alle sole spese necessarie, escluse le voluttuose; ed il compratore avrà soltanto il diritto di ripigliarsi quelle tali cose, che possono essere separate dal fondo, senza cambiare lo stato

